



UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS
DECANATO



"AÑO DEL BUEN SERVICIO AL CIUDADANO"

ACTA DE SUSTENTACIÓN POR TESIS

Los miembros del Jurado Calificador que suscriben, reunidos a las 11:45 horas del día Domingo 29 de Octubre del 2017 en la Facultad de Derecho y Ciencias Políticas, para evaluar la Tesis titulada: "EL DERECHO DE IDENTIDAD DE LAS PERSONAS TRANSEXUALES FRENTE AL CAMBIO DE SEXO EN EL REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACION Y ESTADO CIVIL (RENIEC), VIA ADMINISTRATIVA", presentada por la Tesista: ALBERCA MERINO CLAUDIA REGINA, habiendo sido asesorado por la Doctora: Jacqueline Sarmiento Rojas; oídas las observaciones y respuestas a las preguntas formuladas y de conformidad al Reglamento de Tesis para la obtención del Título Profesional, en la Facultad de Derecho y Ciencias Políticas, lo declaran:

APROBADO

☒

DESAPROBADO ()

El dictamen y calificaciones podrán ser, según Reglamento de Tesis:

Excelente

-

Sobresaliente

-

Notable

-

Bueno

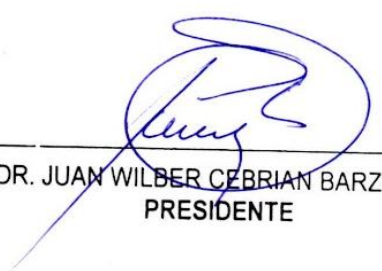
Con la mención de:

EXCELENTE

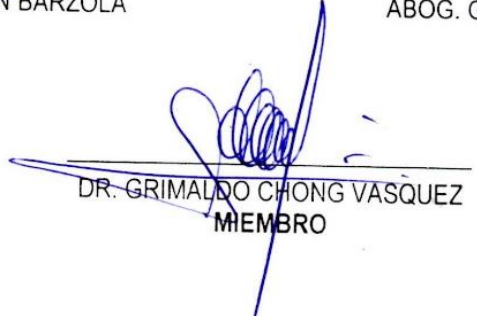
☒ En consecuencia, queda en condición de ser ratificada por Consejo de Facultad de Derecho y Ciencias Políticas de la Universidad Nacional de Piura y recibir el Título de Abogado.

☒ En consecuencia, queda en condición de ser ratificada por el Consejo Universitario de la Universidad Nacional de Piura y recibir el Título de Abogado, después de que la sustentante incorpore las sugerencias del Jurado Calificador.

Piura, 29 de Octubre del 2017


DR. JUAN WILBER CEBRIAN BARZOLA
PRESIDENTE


ABOG. GUILLERMO CEVALLOS LOPEZ
MIEMBRO


DR. GRIMALDO CHONG VASQUEZ
MIEMBRO

UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS



TESIS

**“EL DERECHO DE IDENTIDAD DE LAS PERSONAS
TRANSEXUALES FRENTE AL CAMBIO DE SEXO EN EL
REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACIÓN Y ESTADO CIVIL
(RENIEC), VÍA ADMINISTRATIVA”**

AUTOR:

Bach. CLAUDIA REGINA ALBERCA MERINO

TESIS PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

PIURA-PERÚ

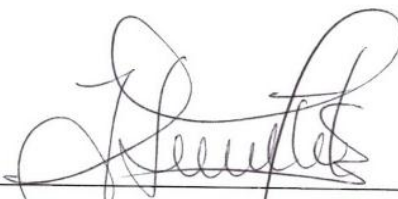
2017

UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS

“TÍTULO”

**“EL DERECHO DE IDENTIDAD DE LAS PERSONAS
TRANSEXUALES FRENTE AL CAMBIO DE SEXO EN EL
REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACIÓN Y ESTADO CIVIL
(RENIEC), VÍA ADMINISTRATIVA”**

**LOS SUSCRITOS DECLARAMOS QUE EL PRESENTE TRABAJO
DE TESIS ES ORIGINAL EN SU CONTENIDO Y FORMA**



DRA. JACQUELINE SARMIENTO ROJAS
ASESORA



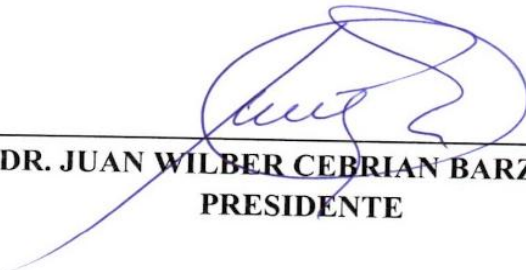
Bach. CLAUDIA REGINA ALBERCA MERINO
TESISTA

PIURA-PERÚ


2017

UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS
“EL DERECHO DE IDENTIDAD DE LAS PERSONAS
TRANSEXUALES FRENTE AL CAMBIO DE SEXO EN EL
REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACIÓN Y ESTADO CIVIL
(RENIEC), VÍA ADMINISTRATIVA”

TESIS REVISADA Y APROBADA POR EL JURADO



DR. JUAN WILBER CEBRIAN BARZOLA
PRESIDENTE



DR. GUILLERMO CEVALLOS LOPEZ
MIEMBRO



DR. GRIMALDO SATURDINO CHONG VASQUEZ
MIEMBRO

PIURA-PERÚ

2017

DEDICATORIA

Al motor de mi vida mi bella hija Allison Gabriela, por llenar de alegría mis días con su existencia; a mi querido esposo Lorenzo, por el apoyo incondicional que me da constantemente; a mis padres Braulia y Salomón, quienes han sido parte fundamental para mí, por mostrarme el camino hacia la superación, su esfuerzo para darme cada día lo mejor; a mis hermanos y hermanas en especial a Eliana, Mary, Aracely, Vanessa y Daniela, por alentarme para salir adelante. Todos ellos son los que me dieron grandes enseñanzas y los principales protagonistas de este “sueño logrado”.

AGRADECIMIENTO

Agradezco a Dios padre celestial, por haberme dado la sabiduría y fortaleza para cumplir con mis propósitos; a mis padres por su amor incondicional; a mi hija porque con su hermosa sonrisa ilumina mi existir, a mi esposo por alentarme día a día a salir adelante, a mis profesores de Facultad en especial a aquellos que han contribuido en mi formación profesional; a la Dra. Jacqueline Sarmiento, quien con su asesoría, paciencia y experiencia se ha hecho posible la culminación de la presente tesis

INDICE GENERAL

DEDICATORIA.....	IV
AGRADECIMIENTO.....	V
INDICE GENERAL.....	VI
GLOSARIO.....	IX
LISTA DE ABREVIATURAS.....	XII
RESUMEN.....	XIII
ABSTRACT.....	XIV
INTRODUCCIÓN.....	15
CAPÍTULO I.....	17
MARCO TEÓRICO.....	17
1.1. LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS.....	18
1.1.1 ETIMOLOGÍA Y DEFINICIÓN DE PERSONA.....	18
1.1.2 LA NOCIÓN JURÍDICA DE SUJETO DE DERECHO.....	21
1.1.3 NOCIÓN JURÍDICA DE LA PERSONA INDIVIDUAL.....	23
1.1.4 LAS PERSONAS COMO SUJETOS DE DERECHO.....	24
1.1.5 FUNDAMENTO DE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS.....	25
1.1.6 CARACTERÍSTICAS DE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS.....	26
1.1.7 CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS.....	27
1.2 DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL.....	28
1.2.1 DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL COMO DERECHO CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDO.....	28
1.2.2 LA NOCIÓN DE IDENTIDAD PERSONAL EN LA DOCTRINA.....	34
1.2.3 POSICIÓN EN TORNO AL DERECHO A LA IDENTIDAD FERNÁNDEZ SESSAREGO.....	36
1.2.4 NOTAS DISTINTIVAS ENTRE EL DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL Y EL DERECHO AL NOMBRE.....	38
1.2.5 NOTAS DISTINTIVAS ENTRE EL DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL Y EL DERECHO A LA IMAGEN.....	40
1.2.6 EL PROBLEMA DE LA IDENTIDAD SEXUAL.....	41
1.2.7 DISTINCIÓN ENTRE GÉNERO Y SEXO.....	43

1.3 RELACION DE LA IDENTIDAD PERSONAL CON OTROS DERECHOS CONEXOS.....	45
1.3.1 DERECHO A LA IGUALDAD ANTE LA LEY.....	45
1.3.2 DERECHO A LA NO DISCRIMINACIÓN.....	48
1.4 DIVERSAS FORMAS DE CONDICIONES SEXUALES.....	52
1.4.1 EL HOMOSEXUALISMO.....	52
1.4.2 EL TRAVESTISMO.....	55
1.4.3 EL BISEXUALISMO.....	57
1.4.4 TRANSEXUALISMO.....	58
1.5 EL TRANSEXUALISMO COMO FENÓMENO SOCIAL.....	59
1.5.1 EL SÍNDROME DEL TRANSEXUALISMO.....	59
1.5.2 LA PROBLEMÁTICA RELATIVA A LA IDENTIDAD SEXUAL.....	61
1.5.3 ALCANCES DE LA ADECUACIÓN DEL SEXO.....	65
1.5.4 LICITUD DE LAS INTERVENCIONES QUIRÚRGICAS DESTINADAS A AFIRMAR EL SEXO ORIGINARIO.....	68
1.5.5 EL CAMBIO DE SEXO Y EL LIBRE DESARROLLO DE LA PERSONALIDAD.....	70
1.6 CAMBIO DE SEXO EN EL REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACIÓN Y ESTADO CIVIL (RENIEC).....	71
1.7 EL CAMBIO DE SEXO EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL PERUANO.....	73
1.8 EL CAMBIO DE SEXO EN EL DERECHO COMPARADO.....	76
1.8.1 REQUISITOS PARA EL CAMBIO DE SEXO EN LA LEY SUECA DE 1972.....	76
1.8.2 LA LEY ALEMANA DE 1 980, SOBRE CAMBIO DE SEXO.....	78
1.8.3 LA MUTACIÓN DE SEXO EN LA JURISPRUDENCIA FRANCESA.....	80
1.8.4 EL CAMBIO DE SEXO EN LA LEGISLACIÓN ESPAÑOLA.....	84
1.8.5 EL CAMBIO DE SEXO EN LA LEGISLACIÓN ARGENTINA.....	85
1.9 MATERIALIZACIÓN DEL DERECHO A LA IDENTIDAD DE LAS PERSONAS TRANSEXUALES.....	87

CAPÍTULO II:	91
DISEÑO METODOLÓGICO	91
2.1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	92
FORMULACIÓN DEL PROBLEMA	93
2.2. OBJETIVOS	95
2.2.1. OBJETIVO GENERAL	95
2.2.2. OBJETIVO ESPECIFICO	95
2.3. HIPÓTESIS...	97
2.3.1.	
VARIABLES	96
2.3.1.1. VARIABLE INDEPENDIENTE	96
2.3.1.2. VARIABLE DEPENDIENTE	96
2.3.2. CONCEPTUALIZACIÓN DE VARIABLES	96
2.3.3. OPERACIONALIZACIÓN DE VARIABLES	99
2.4. DISEÑO O CRITERIO METODOLÓGICO A EMPLEAR PARA LA PROBANZA DE LA HIPÓTESIS	102
2.4.1. PARA LA PROBANZA JURÍDICO – DOCTRINAL	102
2.4.2. PARA LA PROBANZA JURÍDICO – SOCIAL	104
CAPÍTULO III	105
PROBANZA DE LA HIPOTESIS, RESULTADOS Y DISCUSION	105
3.1. PROBANZA JURÍDICO DOCTRINA	106
3.2. PROBANZA DE LA HIPÓTESIS	120
CONCLUSIONES	123
RECOMENDACIONES	125
BIBLIOGRAFÍA	126
ANEXO	128
APÉNDICE	133

GLOSARIO

- **DERECHO:** La palabra proviene del vocablo latino directum, que significa no apartarse del buen camino, seguir el sendero señalado por la ley, lo que se dirige o es bien dirigido. En general se entiende por derecho, al conjunto de normas jurídicas, creadas por el estado para regular la conducta externa de los hombres y en caso de incumplimiento esta prevista de una sanción judicial.
- **DERECHO A LA IDENTIDAD:** Es aquel que protege a la persona en los que constituye su propio reconocimiento, quien es y como es. Comprende diversos aspectos de la persona que van desde los más estrictamente físicos y biológicos (su herencia genética, sus características corporales, etc.) hasta los de mayor desarrollo espiritual (sus talentos, su ideología, su identidad cultural, sus valores su honor reputación.¹
- **DERECHOS CIVILES:** Los naturales o esenciales de los cuales goza todo individuo jurídicamente capaz.²
- **DERECHOS HUMANOS:** Son atributos inherentes a toda persona humana por su sola condición de serlo, sin distinción de raza, edad, sexo, religión, nacionalidad, clase social o posición económica, y constituyen necesidades básicas, cuya satisfacción es indispensable para el desarrollo de los seres humanos. El estado tiene el deber de respetar y garantizar estos derechos y de establecer las condiciones de vida necesaria para que puedan ejercerse plenamente. Se usa indistintamente la expresión, derechos humanos, derechos

¹ Rubio Correa Marcial, Estudio de la Constitución Política de 1993. Tomo I, Fondo Editorial de la Pontificia Universidad Católica del Perú, pág. 127.

² Cabanellas de Torres, Guillermo; Diccionario Jurídico Elemental; 1993; Editorial Heliasta S.R.L.

fundamentales, y derechos esenciales. Son universales, irrenunciables, indivisibles, imprescriptibles, y jurídicamente exigibles.³

- **DNI:** El Documento Nacional de Identidad (DNI), es un documento público que contiene datos de identificación personal, emitido por un empleado público con autoridad competente para permitir la identificación personal e inequívoca de los ciudadanos.
- **GÉNERO:** Se refiere a los conceptos sociales de las funciones, comportamientos, actividades y atributos que cada sociedad considera apropiados para los hombre y las mujeres. Las diferentes funciones y comportamientos pueden generar desigualdades de género, es decir, diferencias entre los hombres y las mujeres que favorecen sistemáticamente a uno de los dos grupos.⁴
- **IGUALDAD:** Cuando en términos de derecho se habla de igualdad, lo que se quiere decir es que la ley no establece distinciones individuales respecto a aquellas personas de similares características, ya que a todas ellas se les reconocen los mismos derechos y las mismas posibilidades. Todas las personas son iguales ante la ley sin distinción de credos, razas, ideas políticas, posición económica.⁵

³ Cabanellas de Torres, Guillermo; Diccionario Jurídico Elemental; 1993; Editorial Heliasta S.R.L.

⁴ Publicado en el portal de la organización mundial de la salud. Página Web: <http://www.who.int/topics/gender/es/>

⁵ OSSORIO, Manuel (2003) Diccionario de ciencias jurídicas, políticas y sociales” Buenos Aires-Argentina: Editorial Eliasta S.R.L Pág. 490.

- **MORAL:** Dícese de lo que no cae bajo la jurisdicción de los sentidos, por ser de la apreciación del entendimiento o de la conciencia, y también de lo que no concierne al orden jurídico, sino al fuero interno o al respeto humano.⁶
- **TRANSGRESIÓN:** Infracción a un precepto obligatorio. Quebrantamiento a una prohibición. Violación de una ley, precepto, estatuto o una norma compulsiva⁷.
- **PERSONA TRANSEXUAL:** Dicho de una persona que se siente del sexo contrario, y adopta sus atuendos y comportamientos.
- **SEXO:** Es la definición biológica, la condición orgánica que distingue el macho de la hembra, en los animales y en las plantas⁸.
- **RENIEC:** Es el Registro de Identificación y Estado Civil encargado de la identificación y actos registrales de todos los peruanos residentes en el país y en el extranjero. La función de la RENIEC es otorgar el documento de identidad (DNI).

⁶Diccionario de Ciencias Jurídicas, Políticas y Sociales; Manuel Osorio; 1ª Edición Electrónica; Datascan S.A

⁷ Diccionario de Ciencias Jurídicas, Políticas y Sociales; Manuel Osorio; 1ª Edición Electrónica; Datascan S.A.; Pág. 315.

⁸ OSSORIO, Manuel (2003) Diccionario de ciencias jurídicas, políticas y sociales” Buenos Aires-Argentina: Editorial Eliasta S.R.L Pág. 491.

LISTA DE ABREVIATURAS

- **C.C** : Código Civil.
- **C.P.C** : Código Procesal Civil.
- **CONST.** : Constitución Política del Perú
- **C.P.CONST.** : Código Procesal Constitucional.
- **PÁG.** : Página.
- **ART.** : Artículo.
- **CAS.** : Casación.
- **P.J** : Poder Judicial.
- **EE.UU** : Estados Unidos.
- **ONU** : Naciones Unidas.
- **INEI** : Instituto Nacional de Estadística e Informática.
- **DUDH** : Declaración Universal de los Derechos Humanos

RESUMEN

A la fecha en el Perú las personas transexuales que quieran cambiar sexo en su DNI acorde con su cambio físico, deben iniciar previamente una acción de amparo; toda vez que no existe regulación expresa que permita a éstas personas solicitarlo directamente ante RENIEC, vía administrativa; lo que ocasiona una grave afectación al derecho de Identidad de las personas transexuales. Estas minorías al tener una apariencia física distinta al sexo que figura en su DNI, sufren discriminación y trato desigualitario, aunado al hecho de que deben iniciar un proceso judicial para lograr cambiar de sexo en su DNI.

Actualmente RENIEC se niega a acceder al cambio de sexo de las personas transexuales, como un trámite regular, siendo que solo en determinados casos ha accedido al cambio del sexo única y exclusivamente por mandato judicial.

Esta situación a la luz de los derechos fundamentales de la persona, afecta gravemente la dignidad de este sector de la población constituido por personas transexuales, ocasionando la vulneración de sus derechos a la identidad de la persona, a la igualdad ante la ley y a la no discriminación.

Palabras claves: Personas transexuales, sexo, DNI, acción de amparo, vía administrativa, discriminación, identidad de la persona, igualdad ante la ley.

ABSTRACT

To date in Peru transsexual people who want to change sex in their DNI according to their physical change, must initiate an amparo action; since there is no express regulation that allows these persons to apply directly to RENIEC, through administrative channels; which causes a serious affectation to the right of Identity of the transsexual people. These minorities, having a physical appearance different from the sex on their DNI, suffer discrimination and unequal treatment, coupled with the fact that they must initiate a judicial process to achieve a change of gender in their DNI.

Currently RENIEC refuses to accede to the sex change of transsexual people, as a regular procedure, being that only in certain cases has agreed to the sex change only and exclusively by judicial order.

This situation, in the light of the fundamental rights of the person, seriously affects the dignity of this sector of the population constituted by transsexual persons, causing the violation of their rights to the identity of the person, equality before the law and not discrimination.

Key words: transsexual people, sex, DNI, protection action, administrative route, discrimination, identity of the person, equality before the law.

INTRODUCCION

El presente trabajo de investigación se enmarca en el ámbito Constitucional con incidencia en los derechos civiles de las personas transexuales y está relacionado con el cambio de sexo en el Documento Nacional de Identidad acorde con su cambio físico en la vía administrativa; a efectos de no vulnerar los derechos fundamentales de la persona como son: de identidad, de no discriminación y de igual ante la Ley, previstos en el Art. 2 inc. 1 y 2 de la Constitución Política del Perú.

Nuestra legislación nacional, no ha regulado el cambio de sexo de las personas transexuales, toda vez que se considera al sexo como un elemento estático de la personalidad, en razón a ello, actualmente en RENIEC no se puede acceder al cambio de sexo como un trámite administrativo, debido a que no existe una regulación específica al respecto, lo cual atenta gravemente contra los derechos de las personas transexuales, quienes si bien constituyen una minoría en la sociedad, no obstante, no se les debe dejar desprotegidos y mucho menos vulnerárseles sus derechos de identidad, igualdad ante la ley y a la no discriminación.

Al respecto, el Tribunal Constitucional pronunciándose sobre el tema con un criterio más progresista, ha permitido el cambio de sexo de las personas transexuales, considerando al sexo como un elemento dinámico de la personalidad; sin embargo debemos aclarar que las personas transexuales que requieran su cambio de sexo en su DNI acorde con su cambio físico, actualmente deben iniciar un proceso constitucional de amparo, toda vez que como dijimos en líneas precedentes actualmente no existe en el RENIEC una regulación que permita realizar el cambio de sexo mediante un trámite

administrativo, sin que exista mandato judicial previo. Esto evidentemente vulnera los derechos de los transexuales, toda vez que durante el lapso que dure el reconocimiento judicial de cambio de sexo se ven impedidos de ejercer otros derechos civiles conexos.

En ese sentido, en el desarrollo de este proyecto de tesis, buscaremos encontrar los argumentos jurídicos que permitan deslumbrar la posibilidad de regular el cambio de sexo de las personas transexuales, en su DNI, vía administrativa, sin necesidad de acudir a un proceso judicial previo; a fin de que no se vea vulnerado su derecho a la identidad, así como sus derechos conexos los cuales son el de igualdad ante la ley y la no discriminación. Con ello demostraremos que el sexo constituye un elemento dinámico de la personalidad, más no estático, al ser ello así se pueda regular el cambio de sexo de estas minorías, en su DNI.

La presente investigación se divide en tres Capítulos: En el primer capítulo de la investigación se desarrollará lo concerniente al marco teórico iniciando con los antecedentes y la descripción de las diversas instituciones y los pronunciamientos sobre el tema que forman parte del título de la presente tesis.

En el segundo capítulo se desarrollará el Diseño Metodológico el cual contiene la descripción del problema, la formulación del problema, la justificación, los objetivos, la hipótesis, las variables y el diseño metodológico a utilizar.

Por último en el tercer capítulo se tendrá la probanza de la hipótesis y resultados y finalmente las conclusiones, recomendaciones, anexos y bibliografía.

CAPÍTULO I

MARCO TEÓRICO

1.2 LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS

1.1.1. Etimología y definición de persona.

ETIMOLOGÍA

La palabra “persona” deriva de dos voces griegas: per (a través) y sonare (sonar), términos que aludían a la máscara que usaban los actores de teatro, la cual era un careta provista de unas lengüetas que hacían resonar voz, de allí proviene la palabra con la cual se asignaba al papel que desempeñaba el actor, no al actor mismo. Arauz Castex, con referencia a esta situación, agrega que: “La máscara no puede ser usada sino por seres humanos⁹”. El maestro argentino, a raíz de esta explicación etimológica, hace una serie de reflexiones respecto a las alcances de la categoría jurídica de “persona”.

1° concibiendo la máscara como centro de imputación de derechos y deberes, ésta puede cubrir tanto a un solo hombre (persona individual), como una colectividad organizada para un fin valioso e inscrita (persona colectiva). Dicha imputación se dirige a la máscara, o sea a la persona”.

2° Asimismo, agrega que, “la máscara puede ser usada en la misma obra teatral sucesivamente por distintos actores, que corporizan así a un mismo personaje, lo cual da el símil de la idea jurídica de sucesión”¹⁰.

⁹ ARAUZ CASTEX, Derecho Civil. Parte General. Tomo primero, Cooperadora de Derecho y Ciencias Sociales, Buenos Aires, 1974, 261.

¹⁰ ARAUZ CASTEX, op. Cit.

3° La institución jurídica de la representación encuentra una feliz explicación con la situación de la máscara. El representante, una vez otorgado el poder específico del representado, se pone la máscara de este para asumir los derechos y obligaciones que surjan como consecuencia del objeto de la representación.

4° Finalmente, concluye expresando que las máscaras pueden ser distintas pero usadas por un mismo actor.

Para Kelsen el concepto de persona es una abstracción jurídica distinta del hombre y el ordenamiento jurídico solo le interesa aquel¹¹.

DEFINICIÓN

Fernández Sessarego¹² observa que existe una múltiple gama de teorías que pretenden definir la naturaleza jurídica de la persona, las cuales clasifica de la siguiente manera:

1.- Teoría Formalista, se agrupan en esta posición quienes sostienen que la naturaleza de la “persona” es la de una categoría jurídica, que puede ser imputada al hombre o cualquier tipo de realidad, según lo ordene el aparato normativo. Se alinean en esta posición, Lehmann, Von Thur, Josserand, los Mazeaud, Michoud, Clememte de Diego, Rotondi, Di Semo, Gangi, Barassi, De Cupis, Bevilacqua, Salvat, entre otros.

¹¹ Para KELSEN “la persona denominada “física” designa el conjunto de normas que regulan la conducta de un solo y mismo individuo” (teoría pura del derecho, Editorial Universitaria Buenos Aires, 1973., 126).

¹² FERNANDEZ SESSAREGO, La noción jurídica de persona, Fondo Editorial de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Mayor de San Marcos, Segunda Edición , Lima, 1968.

2.- Teoría Realista, que responde frente a la primera, afirmando que la categoría de persona no es aquella lógica-formal, sino una realidad natural, ya que por el solo hecho de ser hombre, se es persona, independiente del reconocimiento del ordenamiento jurídico. Son de esta posición Windscheid, Ihering, Savigny, Planiol, Colin y Capitant, Renard, Valverde y Valverde, Borrel, Rodríguez-Arias, Ruiz Giménez, Carnelutti, Ruggiero, D'Avanzo, Coviello, Dusi, Trabucchi, Borda, principalmente.

3.- Teoría Ecléctica, a la cual también denomino bidimensional, por cuanto admite que la naturaleza del hombre y el reconocimiento del ordenamiento jurídico (categoría formal) se complementan y no son realidades distintas. Son de este parecer, Spota, Orgaz, entre otros.

Díez-Picazo y Gullón expresan que: “El ordenamiento jurídico no atribuye la personalidad al hombre, sino que reconoce la que por su misma naturaleza racional y libre le corresponde. Por otra parte, reducir la condición de la persona a la de sujetos de derechos y obligaciones es minimizarla, olvidando que las normas jurídicas han de darse y desarrollarse teniendo en cuenta la dignidad del hombre como persona y sus atributos como tal. La existencia, pues, de la persona condiciona la producción de la norma”¹³.

Así, pues, teniendo un concepto tridimensional es persona: “El hombre en su dimensión de coexistencia, realizando o dejando de realizar valores. Pero este hombre es aprehendido a través de una construcción lógico-normativa, mediante la cual se describe y regula la conducta humana intersubjetiva”¹⁴.

¹³ DIEZ-PICAZO Y GULLÓN, Sistema de Derecho Civil, Editorial Tecnos S.A., 4ta. Edición, 1ra. Reimpresión, Volumen I, Madrid, 1982, 259.

¹⁴ FERNANDEZ SESSAREGO, op. cit. 184.

El hombre, en sí mismo, es un valor, en tanto que es libertad, la libertad de realizar un proyecto vital de existencia. Así, pues, se integran el aspecto axiológico y ontológico del ser humano. Persona es, pues el hombre individualmente considerado, o la agrupación organizada de ellos en busca de un fin valioso¹⁵, significada, representada a través de una categoría jurídica, la cual es un centro de imputación de derechos y deberes. Es al hombre, única y exclusivamente (en las dos formas que he hecho mención), en su plenaria realidad existencial, a quien se le atribuye esta categoría jurídica, con todas las consecuencias que conlleva.

1.1.2. La noción jurídica de sujeto de Derecho.

Tradicionalmente se han equiparado los conceptos de “sujeto de derecho” y de “persona”. Así tenemos que Korzeniak sostiene que “la posibilidad de ser titular de derechos (y correlativamente, la de tener obligaciones) constituye la categoría jurídica de los “sujetos de derecho”. Todo aquel individuo o entidad, capaz de tener derechos” es un sujeto de derechos y, por tanto, una “persona jurídica”¹⁶. En tal sentido, Nicolliello, agrega que: “Posteriormente, y establecida la igualdad civil de los hombres, de acuerdo a lo que ya admitiera el Derecho Natural, la distinción entre sujeto y persona carece de interés”¹⁷.

¹⁵ En el caso de la llamada persona jurídica, justamente por su naturaleza colectiva, para que adquiriera la característica de la *individualidad* se requiere que cumpla con determinada formalidad. Para el Código Civil Peruano con la inscripción previa en el registro.

¹⁶ KORZENIAK, Conceptos Fundamentales del Derecho, Volumen I, Primera Edición, Fundación de Cultura Universitaria, Montevideo, 1988, 25.

¹⁷ NICOLIELLO, El sujeto de derecho (La persona), Fundación de Cultura Universitaria, Servicio de Documentación Jurídica 98, Montevideo, s/a, 6.

Vial del Rio y Lyon Puelma, consideran como “sujetos de derecho” al hombre y las asociaciones humanas, aunque admiten que “...podemos encontrar numerosos casos en que la asociación, no obstante carecer de personalidad jurídica, obtiene de otra forma el resultado práctico que se propone, y sin ello perder parte alguna de los derechos subjetivos que como ente colectivo le corresponden.

La definición que ha dado Kelsen a los sujetos de derecho, entendidos como centros unitarios de derechos y de deberes¹⁸. Cotta, afirma que se puede hablar de sujeto en dos sentidos, vale decir, “sujeto de” y “sujeto a” teniendo, estas expresiones, una connotación activa (sujeto actuante) y pasiva (sujetado), respectivamente.

En el Libro Primero del Código Civil, denominado Derecho de las Personas, se contemplan, cuatro tipos distintos de sujeto de derecho, a saber:

- El concebido.
- Las personas individuales, denominadas por el Código Civil como personas naturales.
- Las personas colectivas a las cuales el Código Civil llama personas jurídicas.
- Las organizaciones de persona no inscritas.

Juan Espinoza Espinoza manifiesta que la denominación “sujeto de derecho”, se refiere, siempre – exclusiva y excluyentemente – a la vida humana, cualquier sea su modalidad, ya sea el ser humano en formación antes de su nacimiento, o una vez nacido,

¹⁸ KELSEN, Doctrina pura del diritto, trad, it., UTET, Torino, 1966, 173.

como ser ontológicamente libre u organizado colectivamente, cumpliendo (o no) con la formalidad de la inscripción en el registro, conforme a ley.

Queda superada de esta manera, aquella posición que consideraba como idénticos los términos “persona” y “sujeto de derecho”, por cuanto el primero forma parte del segundo.

1.1.3. Noción Jurídica de la persona individual.

Definición:

Savigny dijo que sólo el hombre, completo e individual, es persona para el Derecho, el error de esta jurista estuvo en querer seguir aplicando esto, incluso en el caso de las personas colectivas.

La categoría jurídica de persona individual se adscribe única y exclusivamente al ser humano-valga la redundancia-individualmente considerado. Como ha sido dicho, a cada persona se le imputan derechos y deberes, y ésta puede adquirir derechos por si misma, o por medio de representante.

Fueyo Laneri advierte que el concepto jurídico de persona no puede limitarse a su capacidad de centro imputado de derechos y deberes, requiere entenderse en función de su posición ante el Derecho, es por esto que el profesor chileno define a las personas como todos aquellos seres humanos, sin distinción de ninguna especie, a los cuales el ordenamiento jurídico protege en el ejercicio de sus derechos y deberes, tanto

patrimoniales como extra patrimoniales , en base a la capacidad jurídica que les ha sido otorgada¹⁹.

Persona individual es la categoría jurídica que se le atribuye al ser humano individualmente considerado, a la cual se le asigna un complejo de derechos y deberes. Al mencionar este término se está aludiendo jurídica y ontológicamente a una individualidad.

1.1.4. Las personas como sujetos de derecho.

Para el doctrinario Aníbal Torres Vásquez, el sujeto de derecho es el ser humano que es tal desde su concepción hasta su muerte, considerado individual (persona natural o física) o colectivamente (persona jurídica)²⁰. Asimismo, el Dr. Fernández Sessarego, afirma que “Sujeto de derecho” es el ente al cual el ordenamiento jurídico le imputa derechos y deberes²¹

Juan Espinoza Espinoza, manifiesta que Jurídicamente, el sujeto de derecho comprende a la persona natural o física, como a la agrupación de personas que representan intereses comunes y que denominamos persona jurídica. La sistematización de la categoría jurídica del “sujeto de derecho”, es sin lugar a dudas, la contribución más importante que hace el codificador a la legislación contemporánea²².

¹⁹ FUEYO LANERI, Sobre el Derecho de la Persona. A Propósito del Nuevo Código de la República del Perú, en el Código Civil peruano y el Sistema Jurídico Latinoamericano, Cultural Cuzco S.A., Lima, 1986, 162

²⁰ TORRES VASQUEZ, Aníbal. Ob. cit, p. 427.

²¹ FERNÁNDEZ SESSAREGO, Carlos. Derechos de las Personas. GRILEY, 8va edición. Lima 2001. p. 36.

²²ESPINOZA ESPINOZA, Juan. Derecho de las Personas. Editorial Huallaga, 3ra edición, Lima, 2001. p. 22.

1.1.5. Fundamento de los derechos de las personas.

Algunos estudiosos estiman que los derechos de la persona son derechos sin sujeto. Esta teoría surge para explicar situaciones particulares, como la de la herencia yacente. Al establecerse para este tipo de casos un titular interino o transitorio, dicha teoría no revela nada más que un imposible lógico, que llevaría a decir a Dugguit que la noción de persona es inútil y debe ser eliminada de la técnica jurídica.

Norberto Bobbio expresa que, al existir grandes diferencias en incompatibilidades entre la vasta gama de los derechos de la persona, no podemos centrarnos en un solo fundamento que les dé base, sino en una pluralidad de los mismos. Es como decir que cada derecho de la persona tiene su propio fundamento, lo cual tiene que ser indagado por las ciencias sociales y la historia.

En el Perú, Miró Quesada advierte que sólo podemos alcanzar una fundamentación relativa de los derechos de la persona, más no una fundamentación absoluta²³. García Belaúnde sostiene que, al no poder admitir la verdad o falsedad del fundamento de los derechos de la persona, sólo quedaría optar por su adhesión o rechazo²⁴.

Fernández Sessarego, alejándose de estos parámetros, piensa que los derechos de las personas "... se sustentan en la libertad ontológica del ser humano, la misma que

²³ MIRO QUESADA CANTUARIAS, Fundamentación filosófica de los derechos humanos, en *Derecho*, N° 36, PUCP, Lima, diciembre, 1982, 125.

²⁴ GARCIA BELAUNDE, *Los derechos humanos como ideología*, en *Derecho*, cit., 114.

hace viable una valoración que se funda en una ideología estimativa que se ha dado en llamar humanista”²⁵.

A nivel de doctrina, tenemos por un lado que se le da una pluralidad de fundamentos a los derechos de la persona y, por otro, sólo se admite como fundamento de los mismos, la realización del proyecto vital del hombre como ser ontológicamente libre.

La categoría jurídica específica denominada “persona” es adscribible sólo al ser humano, éste es titular de un plexo de derechos y deberes, los cuales tienen como fundamento su plena realización existencial.

1.1.6. Características de los derechos de las personas

Diez-Picazo y Gullón sostienen que: “Los derechos de la personalidad son innatos a la persona, intransmisibles, irrenunciables e imprescindibles”²⁶.

Las notas características de los derechos de la persona son las siguientes:

- Son derechos originarios o innatos, es decir, inherentes al ser humano, incluso antes de nacer; una vez nacido, individualmente considerado, o también agrupado con otros seres humanos.

²⁵ FERNANDEZ SESSAREGO, *Problemática de los Derechos humanos, El Dominical*, Suplemento de *El Comercio*, Lima, 8 de diciembre de 1985, 8.

²⁶ DIEZ-PICAZO y GULLON, op. cit. 365.

- Son derechos únicos, por cuanto no es admisible la pluralidad del mismo atributo a un mismo sujeto de derecho.
- Son derechos absolutos, o sea, que pueden hacerse valer ante toda la colectividad, sin más restricción que el interés social. En doctrina esta característica es conocida con el nombre *erga omnes*.
- Son derechos extrapatrimoniales, por cuanto es imposible avaluarlos en metálico, ya que el valor de la personas incuantificable.
- Son irreductibles, debido a que la voluntad privada no puede crearlos, ni regularlos, ni modificarlos, ni extinguirlos, salvo ciertas restricciones autorizadas por ley.
- Son imprescriptibles, lo cual quiere decir que el transcurso del tiempo no produce la extinción de la acción que corresponde al mismo derecho. Paralelamente, no están sujetos a plazo de caducidad.

1.1.7. Clasificación de los derechos de las personas

El cuadro que propone Espinoza Espinoza es el siguiente:

1) Derecho psicosomáticos:

1.1 Derecho a la vida

1.2 Derecho a la integridad

1.3 Derecho a disponer del propio cuerpo

1.3.1 Derecho a disponer de las partes separadas del cuerpo

1.3.2 Derecho a disponer del cadáver

2) Derechos tutelares del desenvolvimiento o de la persona en cuanto tal

2.1 Derecho a la libertad

2.2 Derecho a la identidad

2.3 Derecho al honor

2.4 Derecho al secreto, reserva o vida privada

2.5 Derecho a la imagen y a la voz

3) Derecho personales o morales de autor

3.1 Derecho al inédito.

3.2 Derecho a la paternidad de la obra.

3.3 Derecho a la integridad de la obra.

3.4 Derecho a la retractación y arrepentimiento

1.2.DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL

1.2.1. Derecho a la identidad personal como derecho constitucionalmente protegido.

El derecho a la identidad es aquel que protege a la persona en lo que constituye su propio reconocimiento: quién y cómo es.

Comprende diversos aspectos de la persona que van desde los más estrictamente físicos y biológicos (su herencia genética sus características corporales etc.) hasta los de mayor desarrollo espiritual (sus talentos, su ideología su identidad cultural sus valores su honor reputación etc.).

El maestro peruano FERNANDEZ SESSAREGO ha sido quien ha desarrollado este derecho convirtiéndose en el pionero en américa latina, señala el destacado jurista que la identidad personal comprende dos facetas una estática y otra dinámica, la identidad estática está dada por el físico su nombre lo que sí ha merecido tradicionalmente tutela jurídica mientras que la identidad dinámica se manifiesta como un conjunto de atributos y calificaciones de la persona.

Este último aspecto es el que fue desarrollado por la jurisprudencia italiana reconociendo el interés existencial de la identidad personal en su aspecto dinámico, éste interés existencial de la identidad en su manifestación dinámica consiste en que la persona no vea alterada o desnaturalizada la proyección social de su personalidad,” a que no se discuta, distorsione, recorte o niegue lo que constituye el esencial patrimonio cultura del sujeto, integrado por una multiplicidad de variados aspectos como son, entre otros, el ideológico, el intelectual, el político, el social el religioso y el profesional de la persona; la tutela requerida en este caso es aquella dirigida impedir el falseamiento o desfiguración de lo que significa la “verdad personal”, el agravio inferido supone una lesión al perfil social de la identidad personal.

Al respecto el Tribunal constitucional ha señalado lo siguiente: *“Entre los atributos esenciales de la persona, ocupa un lugar primordial el derecho a la identidad*

consagrado en el inciso 1) del artículo 2º de la Carta Magna, entendido como el derecho que tiene todo individuo a ser reconocido estrictamente por lo que es y por el modo cómo es. Vale decir, el derecho a ser individualizado conforme a determinados rasgos distintivos, esencialmente de carácter objetivo (nombres, seudónimos, registros, herencia genética, características corporales, etc.) y aquellos otros que se derivan del propio desarrollo y comportamiento personal, más bien de carácter subjetivo (ideología, identidad cultural, valores, reputación, etc.). La identidad desde la perspectiva descrita no ofrece, pues, como a menudo se piensa, una percepción unidimensional sustentada en los elementos estrictamente objetivos o formales que permiten individualizar a la persona. Se encuentra, además, involucrada con una multiplicidad de supuestos, que pueden responder a elementos de carácter netamente subjetivos, en muchos casos, tanto o más relevantes que los primeros. Incluso algunos de los referentes ordinariamente objetivos no sólo pueden ser vistos simultáneamente, desde una perspectiva subjetiva, sino que eventualmente pueden ceder paso a estos últimos o simplemente transformarse como producto de determinadas variaciones en el significado de los conceptos.

Queda claro que cuando una persona invoca su identidad, en principio lo hace para que se la distinga frente a otras. Aun cuando a menudo tal distinción pueda percibirse con suma facilidad a partir de datos tan elementales como el nombre o las características físicas (por citar dos ejemplos), existen determinados supuestos en que tal distinción ha de requerir de referentes mucho más complejos, como puede ser el caso de las costumbres, o las creencias (por citar otros dos casos). El entendimiento de tal derecho, por consiguiente, no puede concebirse de una forma inmediateista, sino necesariamente de manera integral, tanto más cuando de por medio se encuentran

*planteadas discusiones de fondo en torno a la manera de identificar del modo más adecuado a determinadas personas”.*²⁷

La identidad tiene en nuestro concepto relación con varios otros derechos, entre ellos su vínculo más directo está con los siguientes:

- ✓ Los derechos a la integridad y libre desarrollo contenidos en el mismo inciso 1 del artículo 2 de la Constitución.
- ✓ Los derechos al honor y la buena reputación, a la intimidad, a la voz y la imagen, reconocidos en el inciso 7 del artículo 2 de la Constitución.
- ✓ El derecho a la libertad considerado en el inciso 24 del artículo 2 de la Constitución.
- ✓ El derecho a casarse y formar una familia contenido en el artículo 4 de la Constitución.
- ✓ El derecho a la protección de la salud establecido en el artículo 7 de la Constitución.
- ✓ El derecho al trabajo en tanto medio de realización de la persona contenido en el artículo 22 de la Constitución. Incluye la libertad de trabajo considerada en el artículo 2 inciso 15 de la misma Carta.

²⁷ Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el expediente N° 02273-2005-HC/TC

- ✓ El derecho al nombre, contenido en el artículo 19 del Código Civil.
- ✓ La capacidad de goce y ejercicio de los derechos civiles, establecida en los artículos 42 y siguientes del Código Civil.

Cabe hacer mención que también instrumentos internacionales detallan y añaden estos derechos. Particularmente importantes nos parecen los siguientes:

“Convención sobre los derechos del niño artículo 7.-

1.- El niño será inscrito inmediatamente después de su nacimiento y tendrá derecho desde que nace a un nombre, a adquirir una nacionalidad y en la medida de lo posible a conocer a sus padres y a ser cuidado por ello (...).”

“Convención Americana sobre Derechos Humanos artículo 18.-

“Toda persona tiene derecho a un nombre propio y a los apellidos de sus padres o al de uno de ellos. La ley reglamentará la forma de asegurar este derecho para todos, mediante nombres supuestos si fuere necesario”

Muchos de estos derechos, particularmente el derecho al nombre, debe gozar de la garantía de la inscripción para poder ser exigido con apoyo de la autoridad pública, para ello existe el registro del Estado Civil. Inclusive, existe el Decreto Legislativo 837 del 05 de Agosto de 1996 de dación a propósito de los derechos a identidad y nombre de las personas perjudicadas por la desaparición de libros del registro de personas naturales como resultado de la acción terrorista de los años ochenta y principio de los noventa.

Sus normas establecen un registro provisional de identidad a cargo del Registro nacional de Identificación y Estado Civil en el que según su artículo 2, se inscribirán:

“(…) todos aquellos ciudadanos que carezcan de un documento de identidad como consecuencia principalmente de la desaparición, destrucción o inhabilitación de los Libros de Actas de las Oficinas de Registros del Estado Civil por hechos fortuitos o actos delictivos vinculados a la acción subversiva. Se clara que estas normas no son de aplicación para aquellos ciudadanos inscritos en el Registro Electoral del Perú”.

También son complementarios del derecho a la identidad aquellos dispositivos de los tratados internacionales que obligan al reconocimiento de la personalidad jurídica de las personas porque, como es obvio, nadie puede tener identidad jurídicamente hablando si no es sujeto de deberes y derechos, en otras palabras las normas que reconocen capacidad jurídica también refuerzan la identidad de la persona desde el ángulo jurídico de la vida en sociedad.

Los tratados ratificados por el Perú que consignan estas disposiciones son los siguientes:

Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos artículo 16.-

“Todo ser humano tiene derecho en todas partes al reconocimiento de su personalidad jurídica”.

Declaración americana de los derechos y deberes del Hombre artículo XVII.

“Toda persona tiene derecho a que se le reconozca en cualquier parte como sujeto de derechos y obligaciones y a gozar de los derechos civiles fundamentales”

Convención Americana sobre Derechos Humanos artículo 3.-

“Toda persona tiene derecho al reconocimiento de su personalidad jurídica”.

Puede apreciarse, así, que el derecho a la identidad cubre una amplia gama de derechos establecidos en la Constitución y, también, en otros dispositivos de menor jerarquía de los que el Código Civil citado no es sino uno más. En todos estos casos, la identidad tiene una significación particular y actúa sistemáticamente como una protección adicional a la persona.

1.2.2. La noción de identidad personal en la doctrina.

La doctrina ha seguido, en cuanto a la elaboración dogmática de la situación jurídica subjetiva referente a la identidad personal en su dimensión dinámica, como observa Giacobbe, un proceso complejo y gradual²⁸. Cabe resaltar que la conexión entre jurisprudencia y doctrina, que se hizo patente en el derecho italiano cincuenta años atrás a propósito de la elaboración del derecho a la intimidad, se repropone con

²⁸ GIACOBBE, Giovanni, “L’ identità personale tra dottrina e giurisprudenza. Diritto sostanziale e strumenti di tutela”, *cit.*, p.9.

similares acentos en la última década en lo que atañe a la formulación del derecho a la identidad personal.

Se advierte, en este último caso, una fecunda y recíproca influencia entre jurisprudencia y doctrina. La jurisprudencia utiliza, en este sentido, los análisis y desarrollos científicos y se vale de las reflexiones críticas proyectadas por la doctrina para enriquecer y precisar los alcances de sus pronunciamientos. Pero al llevar en algunas oportunidades estos aportes a posiciones más avanzadas crea lo que se suele designar como el “derecho vivo”, es decir, un derecho básicamente jurisprudencial.

El derecho a la identidad personal es un “derecho jurisprudencial” – como se ha hecho evidente a través de las páginas precedentes – pero, como lo hace notar Alagna, “en el sentido romanístico del *ius dicere* de clásica memoria y, por ende, no se limita a la sola actividad jurisprudencial, sino que se extiende a las sustanciales contribuciones de la doctrina”²⁹. Esto es tan cierto que la propia jurisprudencia reconoce este valioso aporte de la ciencia del derecho. Así, en la sentencia de la Corte Suprema del 22 de junio de 1985, la propia Corte considera que en el fundamento jurídico-positivo de la tutela se advierte la exigencia de asegurar el interés de la intangibilidad de la identidad personal, “conforme a una orientación de la doctrina”, que encuentra en el art. 2 de la Constitución dicho fundamento, cuando dispone que “la República reconoce y garantiza los derechos inviolables del hombre, ya sea como individuo o en las formaciones sociales donde desarrolla su personalidad”.

²⁹ ALAGNA, Sergio, “Diritto all’ identità personale e risarcibilità del danno non patrimoniale”, en *Giustizia Civile*, 1983-II-159.

En lo que concierne a la elaboración de la situación jurídica subjetiva atinente a la identidad personal, cabe anotar que ella, tal como se ha reiterado, se realiza fundamentalmente a través de un proceso unitario. “en cuya actuación doctrina y jurisprudencia, análisis teórico y experiencia operativa, concurren con paridad de título de legitimación, si bien con diversas esferas de competencia”.

1.2.3. Posición en torno al derecho a la identidad Fernández Sessarego.

Entiende como identidad personal el conjunto de atributos y características que permiten individualizar a la persona en sociedad. Identidad personal es todo aquello que hace que cada cual sea “uno mismo” y no “otro”. Este plexo de características de la personalidad de “cada cual” se proyecta hacia el mundo exterior, se fenomenaliza, y permite a los demás conocer a la persona, a cierta persona, en su “mismidad”, en lo que ella es en cuanto específico ser humano.

La identidad, el ser yo mismo y no otro, se despliega en el tiempo. Se forja en el pasado, desde el instante mismo de la concepción, donde se hallan sus raíces y condicionamientos, pero, traspasando el presente existencial, se proyecta al futuro. La identidad es fluida, como el ser mismo. No es algo acabado y finito, sino que ella se crea en el transcurrir del tiempo, con el tiempo. Por ello, no es estática sino cambiante. Se enriquece y se empobrece, se modifica. Todo ello dificulta su aprehensión y hace posible que el propio ser humano niegue un determinado aspecto de su identidad histórica.

La identidad, que llama dinámica, se configura por lo que constituye el patrimonio ideológico-cultural de la personalidad. Es la suma de los pensamientos, opiniones, creencias, actitudes, comportamientos de cada persona que se desplazan en el mundo de la intersubjetividad. Es el conjunto de atributos vinculados con la posición profesional, religiosa, ética, política y con los rasgos psicológicos de cada sujeto. Es todo aquello que define la personalidad proyectada hacia el exterior. Es, en síntesis, el bagaje de características y atributos que definen la “verdad personal” en que cada cual consiste.

La identidad personal se presenta, por todo lo expuesto, como un preponderante interés existencial que merece tutela jurídica. Es una situación jurídica subjetiva por la cual el sujeto tiene el derecho a ser representado fielmente en su proyección social. Tiene derecho a que se le conozca y defina en su “verdad personal”, tal cual es, sin alteraciones, desfiguraciones, falseamientos, distorsiones o desnaturalizaciones de sus atributos, tanto estáticos como dinámicos, que lo distinguen de los demás en cuanto lo hacen ser “él mismo” y no “otro”. El derecho a la identidad supone la exigencia del respeto de la propia biografía, con sus luces y sus sombras, con lo que exalta y con lo que degrada.

No fue posible incluir en el Código Civil peruano de 1984 un título dedicado a la regulación de la identidad personal. Ello se debió a múltiples circunstancias, aunque tal vez las razones más notorias sean las referidas en la Exposición de motivos de dicho cuerpo legal.

En dicha Exposición de motivos se expresa que “nuestro Código no regula el derecho a la identidad tal como ha sido concebido por cierto sector de la doctrina y al cual nos hemos referido en párrafos precedentes”. Y añadíamos que ello obedece “tanto al incipiente desarrollo del tema dentro de la doctrina civil y la jurisprudencia comparada como a la nula atención que la doctrina nacional ha otorgado a la materia”.

1.2.4. Notas distintivas entre el derecho a la identidad personal y el derecho al nombre

La tarea asumida por la doctrina y la jurisprudencia de deslindar las dos vertientes de la identidad, la estática y la dinámica, no ha sido nada fácil. A ello ha contribuido el hecho de que, desde antiguo, el nombre resumía la función identificadora del sujeto. Más recientemente, la imagen vino a completar tal función, desde que a través de los rasgos físicos se producía, generalmente, la primera caracterización del sujeto.

Es tradicional la definición que nos proporcionan los autores en lo que concierne al nombre. La doctrina es concorde al sostener que el nombre desempeña la función de servir de “medio de identificación e individualización de las personas”. Macioce señala al respecto que “el contenido esencial del derecho al nombre debe considerarse relacionado con la función identificadora de la persona humana y, por tanto, comprende en sentido amplio un poder de goce del nombre, asegurado en el plano de la tutela de una serie de remedios judiciales”³⁰. El nombre constituía el instrumento más simple y directo de identificación antes que se elaborara el derecho a la imagen, que vino a

³⁰ MACIOCE. Francesco, *Profili del diritto al nome civile e commerciale*, Cedam, Padua, 1984, p.45

completar esa función, en tanto los rasgos físicos representan la primera característica del sujeto apreciable por los demás.

En este sentido, Julio César Rivera define el nombre de las personas como “el medio de identificación de ellas dentro de la sociedad”³¹. Delimita, por su parte, lo que es nombre en sí mismo de los derechos de los que puede ser objeto. El autor considera que, desde el primer punto de vista, el nombre constituye un “atributo” de la personalidad, es decir, uno de “los elementos innatos y permanentes que contribuyen a definir al individuo”³².

Un sector de la doctrina diferencia claramente dos funciones del nombre: la de “individualización” y la de “identificación”. Así, Pliner define al nombre del sujeto como “un signo que lo destaca de los demás, deja de ser una mera unidad indiferenciada de la especie para convertirse en un individuo determinado, de quien se puede predicar cualidades o a quien es posible imputar conductas”³³.

La identificación, en cambio, resulta ser para el autor un “proceso investigativo o su efecto, mediante el cual se reconoce si una persona o cosa es la misma que se supone o se busca”³⁴.

³¹ RIVERA, Julio C., *El nombre en los derechos civil y comercial*, Astrea, Buenos Aires, 1977, p.19.

³² RIVERA, *El nombre en los derechos civil y comercial*, cit., p.19.

³³ PLINER, Adolfo, *El nombre de las personas*, 2ª ed., Abeledo-Perrot, Buenos Aires, 1989, p.85.

³⁴ PLINER, *El nombre de las personas*, cit., p.86.

1.2.5. Notas distintivas entre el derecho a la identidad personal y el derecho a la imagen.

La imagen es una copia, una reproducción de la realidad, de un modelo, utilizando para ello cualquier medio idóneo. La imagen es, así, una forma de representarse la realidad, una vía de conocimiento. Este problema del conocimiento de los objetos a través de su imagen constituye un problema afrontado desde antiguo por la filosofía.

La imagen, que es una característica que algunos autores designan como material – en contraste con las expresiones espirituales de la personalidad -, es reproducible con fidelidad a través de la fotografía, la televisión o el cine. En contraste con lo estático, que es connatural a la imagen, la identidad, en cuanto proyección social de la personalidad, se configura como algo dinámico, en constante movimiento, aunque el ritmo del cambio, como lo hemos advertido, varía de persona a persona.

La conexión entre identidad personal – en cuanto proyección social de la personalidad – e imagen es muy cercana, como lo es también estrecha aquella que existe entre la primera y los demás signos distintivos de la persona.

La vinculación entre identidad personal e imagen física se debe, en primer término, a la unidad esencial y de fundamento que presentan los derechos de la persona, en cuanto, como se ha puesto de manifiesto, ambos derechos tutelan solo fracciones o manifestaciones particulares de un mismo ente, como es el ser personal. En segundo

lugar, cabe resaltar que la imagen tiene que ver con la “identificación” del sujeto, con la identidad estática, mientras que la identidad personal, es dinámica.

La vinculación esencial que existe entre identidad personal, en su versión dinámica, e imagen, hace posible que no sean escasas las situaciones en las que se produce una aparente superposición de las dos figuras jurídicas. Ello ocurre cuando la imagen es el ocasional vehículo mediante el cual es dable lesionar la identidad personal.

1.2.6. El problema de la identidad sexual.

Uno de los aspectos más delicados y discutidos de la identidad personal es el concerniente a la identidad sexual. Sin embargo, el asunto no es tratado, generalmente, dentro de esta perspectiva sino más bien como un tema vinculado a la tutela de la integridad física del sujeto y a la problemática de los actos de disposición del propio cuerpo. Y, recientemente, como una dimensión del libre desarrollo de la personalidad y de la salud integral, entendida como bienestar. En la actualidad, más allá de cualquier duda, no se discute que el sexo constituye uno de los caracteres primarios de la identidad personal.

La identidad sexual, al igual que lo que acontece con la identidad personal, ofrece también una doble vertiente. De un lado, es posible referirse al sexo desde un punto de vista estático. Biológicamente, salvo rarísimas excepciones, el sexo se identifica por sus caracteres genitales o anatómicos y fisiológicos, por su morfología exterior. Es el sexo con que se nace y con el cual el sujeto se inscribe en el correspondiente registro del estado civil. De otro lado, es posible aludir a un sexo

dinámico, referido a la personalidad misma de la persona, a su actitud sicosocial, a su modo de comportarse, a sus hábitos y modales.

Esta doble vertiente es generalmente coincidente en cada sujeto. Es decir, que al sexo genital o anatómico, cromosómico, hormonal, gonadal y registral se debe, prioritariamente, contar con el sexo dinámico sicológico-social. No obstante, excepcionalmente, se presentan situaciones problemáticas como son los casos de “intersexualidad” y aquellos otros en los que se observa una elocuente disociación entre tales vertientes, Nos referimos, expresamente, al caso del denominado “transexual”.

El derecho enfrenta, básicamente, dos problemas:

El primero se contrae a la cuestión misma de la identidad sexual en el caso de observarse una disociación profunda entre el sexo cromosómico, anatómico genital, registral y el sexo sicológico-social. Es decir, entre la expresión estática y aquella dinámica de la sexualidad. En esta situación las respuestas no son coincidentes, ya que un sector de la doctrina considera que el sexo es inmutable y que este corresponde a aquel con el cual la persona nace. Otro sector, en cambio, otorga preponderancia al sexo sicológico-social, tal como apreciaremos en los siguientes párrafos. Para los que asumen esta última posición el sexo no es inmodificable.

El segundo problema no es menos arduo. Si se admite la posibilidad de que la identidad sexual se define, en última instancia, en base a la vertiente sicosocial, es comprensible deducir que se tratará, de conformidad con los avances de la ciencia, de adecuar el sexo estático al sexo sicosocial que es el profundamente querido y vivido por

el sujeto, con el cual se identifica plenamente. En esta hipótesis puede hablarse de una cierta modalidad de “cambio, readecuación sexual o reasignación genital”.

Se trata de lograr, en lo posible, la mayor aproximación a la apariencia sexual del sexo con el cual la persona se identifica psicosocialmente. Para este efecto se recurre tanto a intervenciones quirúrgicas técnicamente complejas, demoledoras reconstructivas, como a tratamientos y terapias médicas. El sexo genético no puede variarse, pero sí es posible modificar el sexo hormonal, gonadal, así como los caracteres sexuales secundarios y el sexo registral.

La identidad sexual constituye un importante aspecto de la identidad personal, en la medida que la sexualidad se halla presente en todas las manifestaciones de la personalidad del sujeto.

1.2.7. Distinción entre género y sexo

Una primera precisión, útil cuando se aborda la cuestión relativa al sexo, es la que se refiere al deslinde, bastante común, que efectúa la doctrina más atenta y sensible entre los términos “sexo” y “género”. Esta distinción se sitúa dentro de una perspectiva que considera al sexo como un hecho complejo, en el que confluyen e interactúan diversos elementos. Los especialistas suelen mencionar un conjunto de factores como son, en síntesis, aquellos de orden biológico, de carácter psicológico o de naturaleza jurídico-social.

A partir de una visión en la cual dichos elementos se presentan estrechamente interconectados, se suele reservar la expresión “sexo” para referirse a sus connotaciones anatómicas y fisiológicas, mientras que al término “género” se le otorga un contenido conceptualmente más extenso, dentro del cual se comprende “todo aquello que de innato y de adquirido se encuentra en la sexualidad humana y, sobre todo, el momento psicológico y cultural”³⁵.

Una ulterior distinción, mencionada por los especialistas, es la que contrapone aquello que es estrictamente de orden “genital” frente a lo que se concreta con la expresión “sexualidad”.

Componentes del género

El género es una construcción social a través del cual tiene lugar la producción y la normalización de lo masculino y lo femenino junto con las formas intersticiales hormonales, cromosómicas, psíquicas y preformativas que el género asume.

El concepto de Género nos ayuda a comprender que aquellas cuestiones, conductas, situaciones que consideramos “naturales” de los hombres o de las mujeres, en realidad son construcciones sociales que nada tienen que ver con la biología. Ahora bien, comprendiendo en este ámbito el término “conducta”, podemos entenderla como un rol, particularmente, un rol de género, el cual tiene lugar, en tanto una sociedad

³⁵ STANZIONE, Pasquale, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, en D’ADDINO, Paola / PERLINGIERI, Pietro / STANZIONE, Pasquale, *Problemi giuridici del transessualismo*, ESI, Nápoles, 1981, p.15.

decide en gran medida el comportamiento de la conducta femenina y masculina, es decir, lo que se espera de un hombre y lo que se espera de una mujer.

Por tanto, el género va más allá del sexo, dado que éste se limita a las características biológicas y anatómicas, mientras que en el género se integran características económicas, sociales, políticas, jurídicas y psicológicas, además de las sexuales.

1.3. RELACION DE LA IDENTIDAD PERSONAL CON OTROS DERECHOS CONEXOS

1.3.1. Derecho a la igualdad ante la Ley.

La igualdad es un principio que intenta colocar a las personas situadas en idéntica condición, en un plano de equivalencia.

Ello implica una conformidad o identidad por coincidencia de naturaleza, circunstancias, calidad, cantidad o forma. Ello de modo tal que no se establezcan excepciones o privilegios que excluyan a una persona de los derechos que se conceden a otra, en paridad sincrónica o concurrencia de razones.

¿A que conlleva el Principio de Igualdad?

- a) **ABSTENCIÓN** de toda acción legislativa o jurisdiccional tendiente a la diferenciación arbitraria, injustificada y no razonable.

- b) EXISTENCIA DE UN DERECHO SUBJETIVO** destinado a obtener un trato igual, en función de hechos, situaciones y relaciones homologas.

¿Que busca regular la Igualdad?

La igualdad busca regular de manera uniforme, las situaciones similares; ergo consistente en la ausencia de discriminación, privilegio, favor o preferencia de unos seres humanos sobre otros seres humanos.

¿Cómo se constituye el principio de Igualdad?

- a) Como un límite para la actuación de los poderes públicos.
- b) Como mecanismo de reacción frente al hipotéticos uso arbitrario del poder.
- c) Como una expresión de demanda del actuar del Estado para remover los obstáculos políticos, sociales, económicos o culturales que restringen de hecho la igualdad de los hombres.

Igualdad como Principio y Derecho Fundamental:

La Constitución Política del Perú, reconoce el derecho a la igualdad, cuyo artículo 2 inciso 2, determina: “Toda persona tiene derecho: (...) A la igualdad ante la ley. Nadie debe ser discriminado por motivo de origen, raza, sexo, idioma, religión, opinión, condición económica o de cualquier índole”, lo que significa que estamos frente aún derecho fundamental y no puede interpretarse de forma literal contraria, pues

no consiste en la facultad de las personas de exigir un trato igual a los demás, sino a ser tratado de igual modo a quienes se encuentran en una idéntica situación.

“La igualdad como Principio”: Es uno de los pilares del orden constitucional, lo que permite la convivencia armónica en sociedad, es también principio rector del Estado Social y Democrático de Derecho y de la actuación de los poderes públicos, el cual vincula de modo general y se proyecta sobre el ordenamiento jurídico, pero la aplicación del principio de igualdad no excluye el tratamiento desigual, pues no todo trato desigual constituye discriminación, sino aquellas desigualdades que carezcan de justificación objetiva y razonable, por tanto un trato desigual no vulnerara el principio de igualdad si se establece sobre bases objetivas y razonables.

Aunado a ello podemos destacar lo establecido por el Tribunal Constitucional, para quien el derecho a la igualdad,”... a su vez tiene dos dimensiones: formal y material. En su dimensión formal, impone una exigencia al legislador para que esté no realice diferencias injustificadas; pero también a la administración pública y aun a los órganos de la jurisdicción, en el sentido de que la ley no puede aplicarse en forma desigual frente a supuestos semejantes (igualdad en la aplicación de la ley). En su dimensión material, el derecho de igualdad supone no sólo una exigencia negativa, es decir la abstención de tratos discriminatorios; sino, además, una exigencia positiva por parte del Estado, que se inicia con el reconocimiento de la insuficiencia de los mandatos prohibitivos de discriminación y la necesidad de equiparar situaciones, per se, desiguales. Tratar iguales a los iguales y desigual a los desiguales. Por tanto, el problema es determinar qué tratos diferenciados son constitucionalmente admisibles, lo

que deberá de analizarse en cada caso concreto conforme al test de razonabilidad y proporcionalidad”.

1.3.2. Derecho a la no discriminación.

La Discriminación como problema social y su expresión en las Políticas Públicas:

La discriminación constituye una problemática extendida que se encuentra presente en los diversos ámbitos de nuestra sociedad. Tales prácticas deshumanizan a las personas por atacar la dignidad misma del ser humano y son un obstáculo para la integración y cohesión social.

De esta manera, los individuos que pertenecen a esos grupos son juzgados no por sus méritos y acciones sino por los prejuicios que la sociedad generaliza al grupo de manera injustificada. En efecto, la discriminación se encuentra vinculada con el prejuicio, actitud arraigada en el ámbito de las convicciones personales que considera a un determinado grupo humano como inferior.

Estos esquemas de intolerancia han contribuido con un proceso de exclusión que ha dado como resultado la percepción de la discriminación como un modo natural de descartar a determinadas personas. Este rechazo se ha reflejado en la construcción de un imaginario social centrado en la exacerbación de la superioridad de determinadas identidades étnicas o raciales, modelos culturales, estéticos y religiosos. Además, ha

conducido a la negación u oposición de las personas que son consideradas como diferentes del paradigma vigente.

Definiciones de Discriminación:

Si buscamos en el diccionario la palabra discriminación su definición sería la siguiente: acción de separar, diferenciar una cosa de otra, pero, vista desde un punto de vista social, la discriminación es el acto de hacer una distinción, es un acto de abuso e injusticia que viola el derecho de la igualdad de oportunidades. La discriminación como tal, no es tolerada en ninguna sociedad democrática y no debería existir. Fuera de todo contexto, es la capacidad de discernir las cualidades y reconocer las diferencias entre las cosas (objetos, animales o personas). Normalmente, se refiere a la violación de la igualdad de los derechos para los individuos y la vida social.

Clases de Discriminación:

POSITIVA: La discriminación positiva o acción afirmativa es la aplicación de políticas o acciones encaminadas a favorecer ciertos grupos minoritarios o que históricamente hayan sufrido discriminación con el principal objetivo de buscar el equilibrio de sus condiciones de vida al general de la población, por ejemplo, creando cuotas de género o identidad sexual en establecimientos educativos o puestos laborales.³⁶

³⁶ Velasco, Juan Carlos: «Discriminación positiva, diversidad cultural y justicia.» 'Daimon. Revista de Filosofía, nº 41, 2007

La principal desventaja de esta forma de discriminación es que aunque busca la equidad puede dar lugar a situaciones de injusticia con personas que no cumplan los requisitos. Y esto también puede agravar la situación de segregación contra estos grupos, en la medida que generan sentimientos de inconformidad hacia los mismos por ser objeto de privilegios.

NEGATIVA: Cuando se realiza un prejuicio con base en esa diferencia (por ejemplo, considerar que un grupo de individuos específico es superior a otro, sobre todo cuando no se toman en cuenta las diferencias reales, es decir, las basadas en las observaciones científicas, sino únicamente las superficiales, es decir, las basadas en consideraciones subjetivas); realiza una acción perjudicial hacia un grupo, basándose en un prejuicio.³⁷

Desarrollo de leyes contra la discriminación:

A nivel internacional:

- Declaración Universal de los Derechos Humanos:

Art. 1º: "Todos los seres humanos nacen libres e iguales en dignidad y derechos y, dotados como están de razón y conciencia, deben comportarse fraternalmente los unos con los otros."

³⁷ <http://www.webmujeractual.com/2008/07/discriminacion/>

Art. 2º: " 1º Toda persona tiene todos los derechos y libertades proclamados en esta Declaración, sin distinción alguna de raza, color, sexo, idioma, religión, opinión política o de cualquier otra índole, origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición.(...)

Art. 7º: " Todos son iguales ante la ley y tienen, sin distinción, derecho a igual protección de la ley. Todos tienen derecho a igual protección contra toda discriminación que infrinja esta Declaración y contra toda provocación a tal discriminación."

- **Convención Americana Sobre Derechos Humanos:**

Art. 1.- Obligación de respetar los derechos:

1º Los Estados Partes de esta Convención se comprometen a respetar los derechos y libertades reconocidos en ella y a garantizar su libre y pleno ejercicio a toda persona que esté sujeta a su jurisdicción, sin discriminación alguna por motivos de raza, color, sexo, idioma, religión, opiniones políticas o de cualquier otra índole, origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición social.
(...)

A nivel nacional:

- **Constitución Política del Perú:**

El artículo 2º inciso 2) de la Constitución contempla el derecho de toda persona a la igualdad ante la ley, prohibiendo toda forma de discriminación por motivo de

origen, raza, sexo, idioma, religión, opinión, condición económica o de cualquiera otra índole.

1.4 DIVERSAS FORMAS DE CONDICIONES SEXUALES

1.4.1 El homosexualismo

La homosexualidad es la orientación sexual que manifiesta una interacción, una atracción de tipo sexual, emocional, sentimental y afectiva hacia los individuos del mismo sexo. En el idioma español existe una diferenciación en la denominación de quienes manifiestan ser homosexuales, según sean hombres o mujeres, al hombre que se ve atraído por otros hombres se lo llama gay y a la mujer que gusta de mujeres, lesbiana.

De todas maneras el término gay es aceptado tanto para referirse a los hombres como a las mujeres homosexuales.³⁸

La homosexualidad (del griego antiguo, 'igual', y el latín *sexus*, 'sexo') es una atracción romántica, atracción sexual o comportamiento sexual entre miembros del mismo sexo o género. Como orientación sexual, la homosexualidad es "un patrón duradero de atracción emocional, romántica y/o sexual" hacia personas del mismo sexo. "También se refiere al sentido de identidad basado en esas atracciones, los comportamientos relacionados, y la pertenencia a una comunidad que comparte esas atracciones".

³⁸ Definición ABC. 11/08/2010. Autor: Florencia Ucha.

Hace no demasiados años, la homosexualidad era considerada una enfermedad psiquiátrica que requería tratamiento y por ello, se incluía en diferentes manuales médicos y en el listado de enfermedades de la Organización Mundial de la Salud. Esto fue así hasta 1990.

La homosexualidad fue tratada como una alteración de la conducta durante gran parte del siglo XX. Esta podía curarse, de acuerdo a los médicos y especialistas de la época, mediante diversas terapias. Por suerte, la investigación científica y el desarrollo de las sociedades con valores igualitarios lograron erradicar esta idea.

De acuerdo con la web de El Mundo, hay dos puntos de vista predominantes a lo largo de la historia sobre la homosexualidad: el primero asegura que es una orientación más, mientras que el segundo sostiene que se trata de una desviación psicológica que puede cambiarse. En relación a esta última postura, se desarrollaron a lo largo diferentes teorías sobre su origen, tratamiento y cura.

La percepción sobre el fenómeno de la homosexualidad comenzó a cambiar en el año 1973, año en el que la Asociación Americana de Psiquiatría decidió quitar de su “Manual de Diagnóstico de los trastornos mentales” a la homosexualidad como una enfermedad mental. A partir de entonces, la asociación se pronunció en contra de todas las legislaciones y acciones que fueran discriminatorias.

Este suceso sirvió como propulsor para el posicionamiento público de grupos y colectivos que venían trabajando en la lucha contra la discriminación y segregación de gays y lesbianas. Estas reivindicaciones siguieron su curso a favor de los derechos de

las personas homosexuales y de la igualdad de todos los seres humanos. Finalmente, el 17 de mayo del año 1990 la OMS retiró a la homosexualidad de su lista de enfermedades mentales.

Esta medida generó un gran impacto en las sociedades y gobiernos, quienes cambiaron sus legislaciones y normativas a favor de un mundo más justo. Sin embargo, en la actualidad, todavía existen casi 80 países en los que se criminaliza la homosexualidad, y millones de gays y lesbianas son condenados a penas de prisión y en algunos casos, son condenados a muerte.³⁹

¿Qué causa la homosexualidad?

Nadie sabe por qué algunas personas son homosexuales. Algunas personas que estudian la sexualidad humana creen que la sexualidad es el resultado de los genes, de factores sociales o individuales aislados o combinados. Una percepción equivocada muy común es que las relaciones familiares donde ha habido problemas hacen que la gente se vuelva homosexual; sin embargo, no existe ninguna investigación científica de peso que apoye este mito.

³⁹ <http://noticias.universia.net.mx/cultura/noticia/2016/05/17/1139527/oms-elimina-homosexualidad-catalogo-enfermedades-mentales.html>

1.4.2 El travestismo

Origen del término:

La palabra travestismo⁴⁰ es una alteración o adaptación hispana de la palabra «transvestite». La palabra «transvestite» fue creada por el médico, sexólogo y activista alemán Magnus Hirschfeld, quien la incluyó por primera vez en su obra de 1910, *Die Transvestiten: eine Untersuchung über den erotischen Verkleidungstrieb* (Los travestidos: una investigación del deseo erótico por disfrazarse).⁴¹

Etimológicamente, la palabra proviene del latín «trans», ‘cruzar’ o ‘sobrepasar’, y «vestite», «vestire» o «vestitus», ‘vestir’. El término sirvió para describir a personas que voluntariamente utilizaban vestimentas socialmente asignadas al sexo opuesto.⁴²

Definiciones:

Como la palabra misma lo indica, esta enfatiza el vestido y se centra en el acto de ponerse la ropa y los accesorios asignados al género opuesto al que la persona pertenece. En la construcción histórica del travestismo se ha enfatizado el aspecto temporal del acto, es decir que, a diferencia, de las personas trans, los travestis no vivirían, ni quisieran vivir “tiempo completo” en el género del que “se visten”.

⁴⁰ «Travestismo», artículo en el Diccionario de la lengua española, de la Real Academia Española. Consultado el 26 de febrero de 2012.

⁴¹ Clare L. Taylor (2003). *Women, writing, and fetishism, 1890-1950: female cross gendering* (en inglés). Oxford University Press. ISBN 0199244103

⁴² Hirschfeld: *Geschlechtsverirrungen*, 1992, pág. 142 ff.

Existen múltiples formas de vivir la sexualidad y la propia identidad sexual. Las personas que no asumen su identidad sexual (masculina o femenina) y se sienten del sexo contrario tienen la opción de vivir de acuerdo a los esquemas del sexo que querrían ser. El travestismo, denominado en ocasiones transformismo, es la inclinación por convertirse en mujer u hombre usando la vestimenta, el maquillaje y otros complementos para que la transformación física resulte exitosa.

Diferencia entre travestismo y transformismo:

Si bien ambos términos han sido utilizados como sinónimos, en realidad son planteamientos diferentes. El transformismo tiene un componente teatral, ya que se trata normalmente de la creación de un personaje (normalmente femenino pero a veces masculino) con el fin de mostrar al público un cambio radical en los roles sexuales convencionales. El transformista se disfraza de lo que no es y de esta manera presenta un espectáculo basado en su cambio de imagen. En cambio, el travesti no pretende representar un papel sino que en realidad quiere sentirse diferente con respecto a su imagen o a su identidad sexual.⁴³

Características:

Los travestis son personas que adoptan características físicas y psicológicas propias del sexo opuesto, es decir, en ocasiones adoptan las vestimentas y actitudes convencionalmente designadas y utilizadas por el sexo opuesto. La persona no se siente

⁴³ Definición ABC. Fecha: 31/08/2016. Autor: Javier Navarro.

satisfecha desempeñando exclusivamente el género asignado a su sexo, y le gusta representar ambos géneros.

Los travestidos, a pesar de sentirse bien con el sexo que nacieron y no tener especial problema con su género, sienten una peculiar satisfacción al escenificar al sexo opuesto. Se considera que los travestidos son personas que padecen cierto grado de disforia de género, lo que hace que acaparar el género opuesto les resulte atractivo.

Es importante matizar que, comúnmente, estas personas aceptan su sexo y su identidad sexual biológica y no tienen conflicto con su cuerpo y genitales. A diferencia del transexual, no se sienten presos en un cuerpo equivocado.

1.4.3 El bisexualismo

Definiciones:

-El término bisexualidad se utiliza principalmente en el contexto de la atracción humana para denotar sentimientos románticos o sexuales hacia tu mismo género y los demás. y el concepto es una de las tres clasificaciones principales de la orientación sexual junto con la heterosexualidad y la homosexualidad, las que son parte del continuo homosexual-heterosexual. También es común que personas con una preferencia marcada, pero no exclusiva, hacia uno sobre otro también se identifiquen a sí mismos como bisexuales.⁴⁴

⁴⁴ M.; Schrimshaw, E.; Hunter, J.; Braun, L. (2006). «Sexual identity development among lesbian, gay, and bisexual youths: Consistency and change over time». *Journal of Sex Research* (en inglés) 43 (1): 46-58.

-La bisexualidad en el pasado, nunca fue vista como una orientación sexual, inclusive en la actualidad existen sociedades que se niegan a concederles esa categorización. Este término surge por primera vez en el año 1980 en la literatura biológica, cuando algunos teóricos trataron de explicarla, uno de los primeros en hacerlo fue Sigmund Freud, el planteaba la teoría de la bisexualidad innata; para él todos los seres humanos son bisexuales al nacer, ya que es la existencia o no del órgano sexual masculino y su atracción o no, es lo que determinará, la orientación sexual definitiva. Por lo tanto la teoría de Freud expresa que la bisexualidad no es una sexualidad, sino una etapa de transición hacia la sexualidad definitiva⁴⁵.

-La Bisexualidad es una conducta humana y social en la que se hace referencia a los gustos y atracciones de las personas por los dos sexos. Esta condición sexual hace que las personas puedan mantener una relación con hombres y con mujeres. Hay mujeres bisexuales y hombres bisexuales, es algo relativo y aplicado en cualquier género.

1.4.4 Transexualismo

Definiciones:

-Transexual es un término que usualmente se utiliza para designar a las personas que han concluido su transición hacia el género deseado. En otros términos, esto quiere

⁴⁵ <http://conceptodefinicion.de/bisexualidad/>

decir los que han tenido una cirugía de reasignación genital o quienes consideran dicha cirugía como fundamental para su identidad de género.⁴⁶

-En el manual actual de la OMS se dice que la transexualidad es “un deseo de vivir y ser aceptado como miembro del sexo opuesto, por lo general acompañado de malestar o desacuerdo con el sexo anatómico, y de deseo de someterse a tratamiento quirúrgico u hormonal para hacer que el propio cuerpo concuerde lo más posible con el sexo preferido.”

1.5 EL TRANSEXUALISMO COMO FENÓMENO SOCIAL

Es innegable, al margen de toda discusión teórica el denominado cambio de sexo y de sus posibilidades y resultados, la presencia en la realidad social del fenómeno designado con la expresión “transexualismo”. Este término ha sido recientemente acuñado a nivel científico, no obstante que el síndrome es conocido desde antiguo. Existen testimonios de esta inversión sicosexual que se remontan a la época clásica. No es, por tanto, una manifestación de los tiempos actuales ni es tampoco una expresión exclusiva de nuestra cultura, por lo que debe ser examinada en su real perspectiva histórica⁴⁷.

El fenómeno del transexualismo alcanza notoriedad a partir del famoso caso de “Christine” Jorgensen, el mismo que mereció una amplia e inusual divulgación a través de los medios de comunicación del mundo entero⁴⁸. Ello fue explicable, en su momento,

⁴⁶ <http://sentiido.com/travesti-transexual-transgenero-algunas-definiciones-utiles>

⁴⁷ STANZIONES, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., pp. 20-21

⁴⁸ LORE / MARTINI, Aspetti e problema médico-legali del transessualismo, cit., pp.22.

por tratarse de la primera intervención quirúrgica conocida de “conversión” que, practicada a comienzos de la década de los cincuenta, fue descrita con minuciosidad científica en las revistas especializadas de la época.

El autor de la operación del soldado Jorgensen, el médico Christian Hamburger, anunció en aquel momento que el problema de la “conversión” sexual había sido definitivamente resuelto en la totalidad de sus aspectos, ya fueron plásticos, anatómicos, sexuales y psicológicos. Indicó, asimismo, que había recibido, con oportunidad de la intervención quirúrgica, 483 cartas tanto en danés como en holandés, inglés, francés, italiano, noruego, portugués y sueco. De estas comunicaciones, 375 correspondían a hombres y 108 a mujeres. Todas estas personas deseaban someterse a una intervención quirúrgica de adecuación de sus genitales exteriores, basado en esta vasta documentación, el médico en referencia escribió un minucioso ensayo sobre la materia⁴⁹.

Al transexualismo se lo describe como una situación existencial que se despliega en la dimensión intersubjetiva y que, por lo tanto, no puede ser ajeno a una valoración ética y jurídica. Como señala Dogliotti, se entiende por transexualismo, en general, “el cambio de sexo, el pasaje de un sexo al otro, como consecuencia de una evolución natural o de intervenciones externas, operaciones quirúrgicas o terapias hormonales”. Considera, sin embargo, que más específicamente y más correctamente debería distinguirse entre “transexualismo” e “intersexualidad”. En el transexualismo se produce el cambio como consecuencia de intervenciones quirúrgicas externas en casos de contraste insuperable entre el sexo biológico y sexo sicosocial, tratándose de la

⁴⁹ CHAVES, Antonio, “Il diritto all’identità sessuale”, en *Rassegna di Diritto Civile*, 1981-I-62.

intersexualidad se advierte un cambio por evolución natural, ayudado en cualquier caso por intervenciones originarias de incertidumbre, frecuentemente relacionadas con situaciones originarias de incertidumbre en cuanto al sexo⁵⁰.

La solución del problema del transexualismo por el derecho requiere, por lo expuesto, de una previa consulta multi e interdisciplinaria, sin la que no le será posible al jurista o al juez emitir un pronunciamiento debidamente sustentado. Fundamente, y como generalmente acontece, se hace necesaria una confrontación entre los hallazgos de la ciencia y los dictados de la moral.

1.5.1 El síndrome del transexualismo.

El transexualismo, como señala Ramacci, es una cuestión que se halla en una situación fronteriza, de penumbra, en la que se “comprende y confunde, a menudo dramáticamente, normalidad y desviación, apariencia orgánica e inclinación síquica, vida individual y vida de relación, sexo como identificación y sexo como prisión”⁵¹. Es un problema de frontera entre lo conocido y lo desconocido, donde se confrontan opuestas ideologías y diversas jerarquías de valores. El transexual representa emblemáticamente “la patología de lo incierto, del sexualmente clasificable”.

El transexualismo se suele considerar como un síndrome caracterizado por el hecho de que una persona, que desde un punto de vista genotípico y fenotípico es clasificada dentro de un determinado sexo, tiene conciencia de ser el sexo opuesto. O

⁵⁰ DOGLIOTTI, Massimo, “Transessualismo (Profili giuridici)”, en *Novissimo Digesto Italiano*, Apéndice VII, UTET, Turín 1987, p. 786.

⁵¹ RAMACCI, Fabrizio, en la “Presentazione” del libro de LORÉ / MARTINI, *Aspetti e problema medico-legali del transessualismo*, cit.

mejor dicho, de vivir a la manera en que lo hacen los sujetos del género contrario. El transexual tiene un profundo sentimiento de pertenecer al “otro” sexo, no obstante ser una persona normal desde una perspectiva genética y morfológica. Ella, sin embargo, está poseída de una incontrolada aspiración a modificar quirúrgicamente su propio sexo somático – que le resulta intolerable- para el efecto de obtener el reconocimiento jurídico de tal transformación⁵².

El transexual es el sujeto en el que se aprecia un elocuente y definido contraste entre el elemento físico, es decir, sus características sexuales exteriores, y aquel de naturaleza síquica. Ello conduce al transexual a una angustiosa y afanosa búsqueda de una correspondencia entre su apariencia física, que considera como “un maléfico error de la naturaleza” y sus comportamientos, hábitos, gestos, vestidos, ademanes y actitudes, en general, que son propios del sexo que realmente “siente” que hondamente vive en la cotidianidad. Esta manifiesta tendencia, destinada a lograr su propia identidad sexual, a “ser uno mismo”, lleva a los transexuales, movidos por una constante desesperación, a someterse a intervenciones quirúrgicas de sus genitales, que le son mortificaciones e insoportables, para “sustituirlos” por los que corresponden a su estado psicológico y a sus costumbres de vida.

En síntesis, y tal como lo resume Stanzione, al nivel del estado actual de las investigaciones científicas en la materia, existen dos claros síntomas que denotan la presencia de un transexual. El primero de ellos es el sentimiento, difuso y profundo, de pertenecer al sexo opuesto a aquel que, desde el nacimiento, le asignó la naturaleza y

⁵² PATTI / WILL, *Mutamento di sesso e tutela della persona*, cit., p. 129; y STANZIONE, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., p.12

cuyas características biológicas son evidentes y normales. El segundo síntoma es el de poseer un invencible deseo de cambiar de sexo dentro de las posibilidades de la ciencia y para los efectos d que se le reconozca jurídicamente un “nuevo estado”.

Este anormal dualismo se manifiesta desde la infancia y se traduce a través del comportamiento del niño o de la niña, de su afición a los juegos del sexo contrario al biológico, mediante las amistades que frecuenta, en relación con sus ademanes, gestos, preferencias, modos de caminar y expresarse. Sus reacciones son, en general, las propias del sexo opuesto al registral. Según los datos proporcionados por la medicina legal, el sexo sicológico se adquiriría entre los dos y los cuatro años de edad. Esta orientación sicosexual se desarrolla en evidente contraste con las indicaciones cromosómicas⁵³.

Con el arribo de la pubertad y de la adolescencia el transexual adquiere mayor conciencia de su situación y el conflicto interior se agudiza. Se trata, como anota Stanzione, de un doble conflicto, de los cuales el primero tiene como ámbito el propio mundo interior de la persona. El transexual “siente disgusto por sus órganos genitales y por los otros atributos físicos de un sexo que no lo siente como propio” así como es también víctima de una laceración somática y síquica que absorbe y compromete cada uno de los aspectos de su vida⁵⁴.

El proceso del transexual no se detiene, sin embargo, en el fenómeno conocido bajo la expresión de “travestismo”⁵⁵ sino que, al tener evidencia de la “precariedad y de la insatisfacción de tal procedimiento”, espera y busca una transformación más radical

⁵³ GARUTTI, Massimo / MACIOCE, Francesco “Il diritto all’identità sessuale”, en Rivista di Diritto Civile, 1981-II-283.

⁵⁴ STANZIONE, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., p.24.

⁵⁵ STANZIONE, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., p.25.

concorde con su honda convicción personal. Es este el instante en que el transexual recurre al médico a fin de someterse a la terapia hormonal y a la intervención quirúrgica destinada a obtener una “conversión” que es apreciada por el sujeto como una auténtica liberación. La intervención quirúrgica suele ser, de este modo, el único recurso efectivo con que cuenta el “verdadero” transexual para superar sus conflictos éticos, religiosos, psicológicos y sociales⁵⁶. La aspiración final del transexual es el que se le reconozca jurídicamente en su nuevo estado en cuanto a su género y lograr el consiguiente cambio de sexo y de prenombre en el registro del estado civil.

Los síntomas del auténtico transexual son conocidos y no trata de ocultarlos o disimularlos a partir de una toma de conciencia de su conflictiva situación, la que constituye su drama vivencial. Si los síntomas y el proceso a que está sometido el transexual son manifiestos, no ocurre otro tanto tratándose de la causa o las causas que originan el transexualismo. En este aspecto existe incertidumbre, la misma que la ciencia no ha logrado todavía despejar de modo absoluto y satisfactorio.

Esta circunstancia repercute en lo que concierne a las técnicas terapéuticas, por lo que “es sintomático que no se discorra nunca sobre una solución total de curación sino, al máximo, de adaptación, de regularización, de persecución de una mayor tranquilidad síquica y social⁵⁷.”

Es de advertir que la doctrina tampoco se ha puesto de acuerdo en la pretensión de encontrar una derivación sicopatológica del transexualismo. Algunos autores ponen

⁵⁶ STANZIONE, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., p.25.

⁵⁷ STANZIONE, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., pp. 30-32.

de relieve manifestaciones de tipo neurótico, mientras que otros destacan graves formas de sicosis, hasta llegar a casos extremos en los cuales se hace referencia del delirio paranoico y esquizofrénico⁵⁸.

1.5.2 La problemática relativa a la identidad sexual.

El limitado debate jurídico que se ha desarrollado entorno al sexo, desde hace por lo menos dos décadas, tiene como principal finalidad definir si es lícito o no al admitir un cambio de sexo en base al “convencimiento” de la persona de pertenecer, por su inclinación sicológica, comportamientos y actitudes, al género contrario al de su origen, con las consiguientes repercusiones que ello significa en la vida de relación social.

El enfoque jurídico debe estar precedido de un estudio multi e interdisciplinario esclarecedor de las bases científicas y morales del problema del transexual. La cuestión no es pacífica, ya que ni los científicos ni los moralistas nos ofrecen una respuesta unánime sobre tan delicado y humano asunto. Los juristas y los jueces, por tanto, han de permanecer atentos ante los nuevos aportes que, sin duda, ha de brindarnos la ciencia en un futuro que no vislumbramos distante.

Es dable también inquirir si la determinación sexual, y la consiguiente identidad personal, responde solamente a un “convencimiento subjetivo” o si, por el contrario, depende también de elementos físico-objetivos. De otra parte, cabe interrogarse sobre si el cambio de sexo es un asunto que tiene que ver con la identidad personal y si, desde

⁵⁸ STANZIONE, “Premessa ad uno studio giuridico del transessualismo”, cit., pp. 30-31.

un punto de vista social, es conveniente propiciar o no la legitimación del cambio de sexo.

1.5.3 Alcances de la adecuación del sexo.

El cambio de sexo, en sentido amplio, es decir, entendido como género constituye un fenómeno histórico-social, por el cual determinadas personas, que nacen con las características biológicas que la ubican normal mente dentro de un sexo, pretenden y logran la adecuación quirúrgica de sus genitales exteriores al sexo que sienten como propio.

Con la ayuda de la cirugía, el transexual consigue superar la disociación existente entre su configuración biológica, de un lado, y su perfil sicosocial, del otro. De este modo se produce, en un sentido amplio y para los efectos de la realización personal del transexual, el fenómeno que se designa latamente como “cambio de sexo”.

Si nos colocamos en una posición rigurosa debemos reconocer que, a pesar de la inclinación sicológica manifestada por el sujeto y de su efectivo comportamiento como el de una persona perteneciente al sexo opuesto al registral, la intervención quirúrgica a la que se somete el transexual como un medio de liberación, comporta solo la adecuación de los caracteres sexuales externos del sujeto al sexo sentido y, por tal, deseado.

La cirugía demoledora-reconstructiva es, como indica Varga, radical y compleja, pese a lo cual, en última instancia no logra cambiar el sexo cromosómico. En el varón,

la operación “consiste en la remoción de los testículos, la amputación del pene y la formación de una vagina artificial valiéndose de partes del pene”. A ello se agrega la disminución de la manzana de Adán y el aumento del volumen de los senos a través de implantes de silicona. En el caso de la cirugía de mujer a hombre, “se suprimen los ovarios y el útero, los senos se reducen en tamaño y se fabrica un pene artificial”. Esta operación va acompañada de otros recursos para imitar una especie de erección del pene artificial⁵⁹.

Como señala el propio Stanzione, la práctica de la citada operación quirúrgica no comporta, bajo el aspecto genético, la presencia de nuevos elementos en la situación originaria del sujeto. Es decir que, en sentido estricto, bajo el perfil genético, el varón no deja de ser hombre ni la mujer de ser tal.

No obstante la opinión vertida por Stanzione, lo importante de la intervención quirúrgica en lo que se refiere a la existencia del transexual no reside, en última instancia, en el cambio del factor cromosómico “Y” por el “X” o viceversa, sino liberarlo del tormento que supone el dramático y cotidiano conflicto entre una apariencia sexual, que se rechaza con vehemencia, y el sexo sicosocial, que es realmente sentido y vivido, intensa y raigalmente, por el transexual. Frente a este abismal conflicto entre un factor cromosómico, que el transexual no advierte ni le interesa, y el liberarlo de tal situación devolviéndoles el equilibrio y la paz buscada. Si se trata comprobadamente de un auténtico transexual, la ciencia y el derecho deben ayudarlo a cumplir su poción existencial y devolverle la salud perdida. Y esta ayuda ante el fracaso

⁵⁹ VARGA, Bioética Principales problemas, cit., pp. 251-252.

de la terapias psiquiátricas y hormonales, no es otra cosa, como acabamos de sostener, que permitir al transexual la adecuación sexual que decididamente pretende y anhela al efecto de superar la disociación entre una apariencia- que le repugna- y su verdadero y profundo sentir coincidente con un comportamiento contrario a su factor cromosómico.

De lo expuesto, resulta que el denominado “cambio de sexo” supone, de una parte una adecuación morfológica para destruir una disociación entre el sexo biológico y el sicosocial y, de la otra, para operar una modificación de carácter jurídico que tiene que ver con el género y el prenombre anotados en los registros del estado civil.

La adecuación sexual buscada por el transexual debe ser el resultado de un procedimiento judicial reservado cuando se demuestren ineficaces, como pareciera que ocurre según la experiencia científica, cualquier tipo de terapia. En esta situación, los jueces tendrán que evaluar la prueba presentada por el peticionante y, muy especialmente, los peritajes producidos por expertos en materia de transexualismo así como entrevistarse con el recurrente para apreciar, personalmente, la dimensión del conflicto existencial vivido por el transexual.

1.5.4 Licitud de las intervenciones quirúrgicas destinadas a afirmar el sexo originario.

Más allá del debate bosquejado en torno a la admisibilidad jurídica del cambio de sexo y al procedimiento que debería seguirse para el efecto, nadie discute, a nivel de la doctrina, la pertinencia y licitud de las operaciones quirúrgicas que se dirigen a coadyuvar en la definición de un caso de ambigüedad en cuanto a los caracteres

sexuales externos de la persona. Ello suele acontecer una vez que, por un proceso de evolución natural, resulta posible precisar, en alguna media y a través de determinadas manifestaciones, el sexo que corresponde a la persona.

En la hipótesis señalada anteriormente, no se trata de un cambio de sexo, a la manera y dentro de los alcances perfilados con anterioridad, sino que, por el contrario, el objetivo perseguido es el de contribuir, mediante el apoyo de la cirugía, a afirmar el sexo de la persona una vez que, por el transcurso del tiempo, se ha logrado una cierta precisión sexual. Igual cosa podría decirse de las operaciones destinadas a corregir malformaciones de los genitales exteriores, situación que está expresamente contemplada por la ley sueca.

1.5.5 El cambio de sexo y el libre desarrollo de la personalidad.

El incipiente debate jurídico en torno a la mutación de sexo se centra en el asunto concerniente a las relaciones que existen entre el derecho al libre desarrollo de la personalidad, el derecho a la salud y a la identidad sexual, de un lado, y el derecho a la integridad psicofísica, el orden público y las buenas costumbres y el derecho-deber a procrear, del otro. Esta cuestión se afianza en la dogmática jurídica luego de haber sido superados, en la medida que ello es posible, los problemas morales, psicológicos, filosóficos, médicos y sociales que tan delicado asunto suele suscitar por su complejidad e importancia existencial.

La confrontación de opiniones en cuanto a los reales y efectivos alcances del denominado “cambio de sexo”, aun no se ha cerrado. Se discute, a nivel de la doctrina,

si dicha mutación sexual, tal como en la actualidad se practica en los países legalmente la admiten, representa ciertamente el cruzar, definitiva e irreversiblemente, la frontera que separa un género de otro, pese a que, en el nivel actual de la ciencia, es sabido que el sexo cromosómico, adquirido con el nacimiento, se mantiene inalterable no obstante todas las intervenciones médico-quirúrgicas que puedan realizarse. Las posiciones sobre el tema no son ni pacíficas ni concordantes sino que, por el contrario, y tal como se ha expuesto, ellas están enfrentadas.

Debe entenderse que la expresión “cambio de sexo” tiene un preciso significado, ya que no se trata de una modificación radical del sexo cromosómico-genético, que es inalterable en la persona, sino de una adecuación de los genitales exteriores para eliminar la disociación que se presenta en el transexual entre el sexo en referencia y el sicosocial.

1.6 CAMBIO DE SEXO EN EL REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACIÓN Y ESTADO CIVIL (RENIEC).

En el reglamento de Inscripciones del Registro Nacional de Identificación y Estado Civil, aprobado por decreto Supremo N° 015-98-PCM, no se ha previsto el cambio de sexo de las personas que inicialmente ya fueron registradas con un determinado sexo, toda vez que se entiende que el sexo al estar vinculado al aspecto biológico, está determinado desde el nacimiento de la persona, así en el artículo 32° del referido reglamento se señala como hechos inscribibles los siguientes: “*En la inscripción del nacimiento se detallará la siguiente información: b) El sexo. (...)*”,

asimismo en el Artículo 90° de mismo cuerpo normativo señala que: *“El DNI deberá contener como mínimo: (...) e) El sexo del titular. (...)”*.

Ahora bien, debemos precisar que el único supuesto en el si se permite la rectificación del sexo, mediante un trámite administrativo, se da cuando resulte de errores incurridos por el propio registrador civil, los cuales quedaran evidenciados de la revisión de las actas o de la solicitud de inscripción en donde se indique los datos correctos respecto al sexo de la persona, tal y conforme se señala en el Artículo 76° del reglamento antes mencionado que señala: *“Las personas cuyos prenombrs o apellidos figuren con errores de ortografía, de referencia de sexo o a datos similares, que resultan manifiestos de la revisión de las propias actas o de la confrontación de éstas con la solicitud de inscripción, podrán solicitar rectificación (...)”*.

El RENIEC, en su página web institucional⁶⁰, realizó un comunicado en el que señaló que los datos referidos al nombre y al sexo de una persona en el Documento Nacional de Identidad (DNI) pueden variar únicamente como consecuencia de la ejecución de una sentencia emitida por la justicia peruana. Así lo recordó el Registro Nacional de Identificación y Estado Civil (RENIEC), al conocerse la decisión del Tribunal Constitucional sobre el caso del ciudadano Rodolfo Romero Saldarriaga, quien pidió cambiar dichos datos en su DNI. En ese, como en todos los casos, el RENIEC acatará las decisiones judiciales.

⁶⁰ Publicado en la sala de presa virtual del portal institucional del RENIEC, ubicado en la siguiente dirección electrónica: <https://www.reniec.gob.pe/portal/detalleNota.htm?nota=00001198>

El organismo público precisa que la información incluida en el DNI es tomada de la partida de nacimiento y, cuando esta presenta una rectificación en lo que concierne a nombre y sexo, debe haber sido dispuesta por el mandato de un juez.

El RENIEC ha modificado anteriormente el nombre y el sexo que figuraban en el DNI de ciudadanos peruanos, como Néstor Harry Cárdenas Calderón y Sergio Vinicio Cava Goicochea -que pasaron a llamarse Naaminn y Fiorella, respectivamente-, después de que culminaran procesos judiciales promovidos por los interesados.

La base legal, en que el RENIEC fundamenta su posición frente al cambio de sexo, está dado por el artículo 29 del código civil y el artículo 04 de la Ley Orgánica del Poder Judicial.

Código Civil, Artículo 29:

"Nadie puede cambiar su nombre ni hacerle adiciones, salvo por motivos justificados y mediante autorización judicial, debidamente publicada e inscrita."

Ley Orgánica del Poder Judicial, Artículo 4:

"Toda persona y autoridad está obligada a acatar y a dar cumplimiento a las decisiones judiciales o de índole administrativa emanadas de autoridad judicial competente, en sus propios términos, sin poder calificar su contenido o sus fundamentos, restringir sus efectos o interpretar sus alcances, bajo responsabilidad civil, penal o administrativa que la ley señala".

Estado a lo antes expuesto, queda claro que el cambio de sexo en el DNI, actualmente solo es *efectuado* por RENIEC, únicamente en el caso de que medie una resolución judicial que así lo ordene expresamente, como vemos a la fecha RENIEC, no accede al cambio de sexo como un trámite administrativo.

1.7 EL CAMBIO DE SEXO EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL PERUANO.

Sentencia del Tribunal Constitucional N° 0139-2013-PA/TC

El Tribunal Constitucional, sentencia N° 0139-2013-PA/TC, estableció como doctrina jurisprudencial, que el sexo era un elemento inmutable y que, consecuentemente, no era viable solicitar su modificación en los documentos de identidad. Esto, además, se asoció con la idea de que cualquier alteración de la identidad en función de ese criterio debía ser entendido como un "trastorno" o una "patología".

El Tribunal Constitucional, señaló que la Organización Mundial de la Salud (OMS) clasifica al transexualismo dentro de los trastornos de la personalidad y del comportamiento, definiéndolo como el deseo del individuo de vivir y ser aceptado como un miembro del sexo opuesto, que suele acompañarse de sentimientos de malestar o desacuerdo con el sexo anatómico propio [cfr. International Statistical Classification of Diseases and Related Health Problems (ICD-10)].

Asimismo, también señaló: *“El transexualismo es un trastorno mental, en el que no hay ninguna patología anatómica o genética. El transexual posee un sexo biológico*

perfectamente definido, sin ambigüedades, como hombre o mujer. Tiene la convicción de que su sexo anatómico es erróneo, pero el error está en su mente, no en su anatomía. Por ello, desde la medicina se dirá que "el transexual no, modificado por las técnicas médico quirúrgicas presenta unos caracteres somáticos de absoluta normalidad. No se observa en ellos ninguna ambigüedad, ni mucho menos anomalías, en su conformación somática. Tanto los caracteres sexuales secundarios como los órganos genitales externos, las gónadas y los órganos genitales internos, incluso el sexo genético, cromático y cromosómico, son absolutamente normales " (J. A. GISBERT CALABUIG, Medicina legal y toxicología, Masson, Barcelona 2004, p. 653)."

(...) Consecuentemente mientras no haya certeza científica de que la cirugía transexual es el tratamiento más eficaz para el transexualismo y que, realizada ella, debe , prevalecer legalmente el sexo psicológico sobre el biológico -como plantea el recurrente--, el Derecho no puede abandonar la realidad científica de que el sexo de la persona es su sexo biológico o cromosómico, que --también según la ciencia- es indisponible y con el cual el ordenamiento constitucional distingue los sexos en función de "la naturaleza de las cosas " (artículo 103 de la Constitución), es decir, de lo biológico. (...) Por todo ello; este Tribunal juzga que debe desestimarse la pretensión del recurrente de modificar el sexo masculino en el DNI y en la partida de nacimiento de P.E.M.M., pues, por las razones aquí expuestas, este Tribunal no puede eximir a P.E.M.M. de la exigencia que impone el ordenamiento constitucional de que el sexo de la persona consignado en el registro de estado civil corresponde a su sexo biológico.

Por lo que el *Tribunal* constitucional, declaró infundada la demanda por no haberse acreditado la vulneración del derecho a la identidad.

Sentencia del Tribunal Constitucional N° 06040-2015-PA/CT,

En esta sentencia el Tribunal Constitucional determinó que el transexualismo no es una patología y reconoció el derecho a la identidad de género, de ésta manera la sentencia del Tribunal Constitucional N° 06040-2015-PA/CT, dejó sin efecto la doctrina jurisprudencial establecida en la sentencia N° 0139-2013-PA/TC, que señalaba que el sexo era un elemento inmutable y que por ese motivo no era viable solicitar su modificación en los documentos de identidad.

Para el tribunal, el sexo no siempre debe ser definido en función de la genitalidad, pues estaría cayendo así en un determinismo biológico, que reduciría la naturaleza humana a tan solo existencia física. Este determinismo dejaría de lado el hecho de que el humano es un ser también psíquico y social.

En dicha sentencia se reconoció que la identidad de género y el sexo son conceptos dinámicos y, bajo tal perspectiva, la Constitución reconoce implícitamente que toda persona tenga el derecho a que se reconozca su identidad sexual desde un punto de vista dinámico. Al respecto, si los elementos constitutivos del sexo son al menos tres, el cromosomático, el genital y el psicológico, el Derecho no puede ignorar que, desde la medicina, surgen propuestas como la "teoría del sexo psicosocial" según la cual la subjetividad del sexo tiene un mismo rango científico que los datos biológicos y que, en todo caso, si el sexo morfológico no coincide con el psicológico y con el asignado legalmente, entonces debería prevalecer el sexo psicológico»

Asimismo, el Tribunal constitucional señalo que una concepción estática del sexo se opone además a la consideración de la persona como dotada de autonomía y

dignidad, miembro de una comunidad de seres libres que es titular de facultades consustanciales a la estructuración y realización de la vida privada y social de una persona, contenido este último del derecho fundamental al libre desarrollo de la personalidad (Cfr. Exp. N.º 2868-2004- AA/TC, FJ 14)

Es así que el Tribunal Constitucional establece que los jueces podrán ordenar la inscripción del cambio de sexo en el DNI a través de un proceso sumarísimo, pues cuando se habla de transexualismo no nos encontramos, ante una enfermedad o trastorno y señalo la necesidad de erradicar este estigma es indispensable para combatir la discriminación en contra de este colectivo. Cabe precisar además que la sentencia fue aprobada por mayoría de votos.

1.8 CAMBIO DE SEXO EN EL DERECHO COMPARADO

1.8.1 Requisitos para el cambio de sexo en la Ley Sueca de 1972

En la ley sueca, , es posible que un menor de 18 años, sujeto o no a tutela, pueda solicitar la comprobación de pertenecer al sexo opuesto a aquel con que figura en los registros del estado civil. Aún más, la ley dispone que, tratándose de un niño mayor de 12 años, la solicitud en referencia no será admitida sin el asentimiento del menor.

La ley sueca considera que es requisito indispensable para obtener la rectificación judicial en cuanto al sexo, que la persona haya sido previamente esterilizada o sea incapaz de generar por cualquier otro motivo. Este requisito refleja una lógica cautela de parte del legislador.

De otra parte, solo pueden recurrir al cambio de sexo los ciudadanos de nacionalidad sueca, a diferencia de lo que acontece con la ley alemana que es más liberal en este aspecto o de la ley italiana que omite un pronunciamiento sobre el particular.

En principio, según la ley sueca, el sujeto que desea obtener el cambio de sexo debe probar, dentro de un proceso meramente administrativo, que después de la adolescencia no ha actuado de conformidad con el sexo que se indica en la correspondiente partida registral, por lo que de hecho se comporta en consonancia con la manera de ser del sexo opuesto al que oficialmente pertenece y que, en base a este dato objetivo, es de presumir que el recurrente vivirá en el futuro dentro de este nuevo rol sexual.

La ley sueca, a diferencia de la alemana, no prescribe que sea obligatorio que el transexual se someta a una previa intervención quirúrgica de transformación morfológica de sus órganos genitales exteriores. En este aspecto Fernández Sessarego, manifiesta que no le parece adecuado este precepto de la ley, ya que todo proceso de cambio de sexo un transexual exige, por su propia naturaleza, que se produzca una adecuación de sus órganos genitales externos a fin de aproximarlos, lo más posible, a la morfología del sexo al cual el transexual aspira.

El recurrente, si además de obtener la comprobación de su “nuevo sexo”, desea que se le practique una intervención quirúrgica de adecuación morfológica al sexo opuesto, debe solicitar, adicionalmente, autorización judicial. En este caso, está

facultado para indicar en su demanda el nombre del médico que ha seleccionado personalmente para que se ejecute dicha operación. De no hacerlo, dicha intervención será realizada en un hospital, a cargo de un médico-cirujano especialista.

Para la ley sueca, el procedimiento de cambio de sexo atiende exclusivamente al aspecto sicosexual en la medida que no exige una adecuación de la morfología de los genitales exteriores del solicitante. De ahí que se deje librado a la voluntad del transexual el recurrir o no a una intervención quirúrgica. Esta solución, como lo hemos señalado, no la consideramos atendible por las razones expuestas en precedencia.

1.8.2 La ley alemana de 1980, sobre cambio de sexo.

Requisitos para el cambio de sexo:

La principal exigencia que trae la ley alemana es que el transexual no sea casado. Esta previsión es del todo explicable ya que la incidencia del cambio de sexo de uno de los cónyuges acarrea graves daños a las personas de su familia. Por lo demás, la situación del transexual es de tal naturaleza que no pasa desapercibida desde que suele presentarse en los años de la infancia y eclosiona definitivamente en la pubertad. La actitud del transexual es inocultable en tanto como se ha señalado, se manifiesta de modo ostensible a través de inclinaciones, modales, gustos, preferencia. El deseo de pertenecer al sexo contrario es de tal profundidad y magnitud que, normalmente, el transexual no piensa en contraer matrimonio con una persona de “su propio sicológico”

o. dicho en otras palabras, de “sexo contrario” al que biológicamente le pertenece desde el nacimiento y de acuerdo con el cual aparece registrado.

La ley tiene en cuenta el derecho de cada persona al libre desenvolvimiento de su personalidad, siempre que no cause graves daños a terceros, máxime si estos son integrantes del núcleo familiar que merece protección y respeto. El transexual no tiene un derecho subjetivo absoluto, sin límites ni condicionamientos, a imagen y semejanza del derecho de propiedad privada concebido por el individualismo decimonónico, que llegó a ser “inviolable y sagrado” en un momento de la historia.

El segundo requisito de importancia previsto por la ley alemana se traduce en la exigencia de que el transexual, que recurre a un cambio de sexo, se incapaz de procrear. Las probables razones que llevaron al legislador alemán a establecer esta prescripción, pueden encontrarse en los argumentos.

Fernández Sessarego, aclara que la esterilización, que atenta contra el fundamental derecho de la persona procrear que goza la persona humana. Derecho que, por instalarse en una “situación jurídica subjetiva”, supone, a su vez, el derecho de la humanidad a impedir que el sujeto atente, a través de la esterilización, contra los derechos de la especie humana a “crecer y multiplicarse” dentro de una racional planificación. Es decir, de conservar la especie.

El tercer requisito de importancia fijado por la ley en cuestión es el de que la persona se someta, previamente, a una intervención quirúrgica demoledora-reconstructiva tendiente a adecuar sus órganos genitales exteriores a los del sexo

hondamente sentido y deseado. Como lo expresa dicha ley, se trata de obtener mediante tal operación “un claro avecinamiento al cuadro morfológico del otro sexo”. Esta última frase nos conduce al presupuesto que, en el caso de los transexuales según el legislador alemán, no se produce un real y efectivo cambio de sexo sino solo una “adecuación morfológica” para satisfacer exigencias existenciales de la persona.

Como condición previa para el inicio del proceso judicial de cambio de sexo, la ley parte del hecho de que el transexual debe probar que “siente no pertenecer más al sexo indicado en su acta de nacimiento, sino más bien al otro y que, por lo menos desde hace tres años, se halla constreñido a vivir de conformidad con sus ideas”.

El artículo 10 de la ley alemana prescribe que, una vez que la sentencia quede ejecutoriada, el recurrente debe considerarse como que pertenece al sexo contrario a aquel con el cual nació, por lo que gozará de los derechos y deberes concernientes a su nuevo sexo, salvo disposición contraria de la ley.

1.8.3 La mutación de sexo en la jurisprudencia francesa.

Las sentencias expedidas por la Corte de Casación de Francia sobre el problema de la adecuación de sexo, es decir las del 16 de Diciembre de 1975, la del 22 de Mayo de 1978, la del 30 de Noviembre de 1983, las del 3 y 21 de Marzo de 1987, la del 7 de Junio de 1988 y la del 10 de mayo de 1989.

Con anterioridad a las sentencias citadas, cabe referirse a la del 18 de enero de 1965, por la cual el Tribunal del Sena rechazó una demanda de reasignación de sexo

sustentada en modificaciones morfológicas del recurrente. El tribunal consideró que el sexo genético era inmodificable⁶¹. La corte de Apelación de París, en su pronunciamiento del 18 de enero de 1974 reafirma tal principio al expresar que no es dable atender una demanda de reasignación de sexo sobre la base de modificaciones artificiales de naturaleza morfológica, ya sea que ellas se obtengan como resultado de un tratamiento hormonal o por una intervención quirúrgica⁶².

a) El caso “Maud” y su solución jurisprudencial:

En la segunda mitad de la década de los años 70 tuvo enorme resonancia en Francia el famoso caso “Maud”, el que dio origen a un libro que alcanzó indudable notoriedad.

Jean Pascal Henri solicita ante el Tribunal de Rouen que se declare que es de sexo femenino, que se sustituyan sus prenombrados por el de “Maud” y que, consecuentemente, se ordene la correspondiente rectificación en los registros de estado civil. La demanda es analizada por el Procurador de la República, el que declara que no se opone a lo solicitado por el recurrente.

El demandante expone en su recurso de demanda que nació prematuramente a los seis meses y medio; que fue inscrito en los registros del estado civil como del sexo masculino; que sus características del sexo masculino apenas estaban formadas; que desde muy temprana edad sintió una irreductible atracción hacia una identidad

⁶¹ El fallo es reportado por Santos CIFUENTES en Los Derechos personalísimos, cit., p.208, quien a su vez referencia a NERSON, en *Revue Trimestrielle de Droit Civil*, ene.-mar. 1996

⁶² La sentencia del 18 de enero de 1974 se publicó en *Recueil Dalloz/Sirey*, 1974, p.196.

femenina; que estas circunstancias le produjeron, a través de su vida, una represión mutilante cuyos efectos destructivos lo tornaron inapto para vivir normalmente e integrarse socialmente y que, finalmente, el 8 de Octubre de 1974 se sometió a una intervención quirúrgica que lo ha convertido en una mujer.

El recurrente aporta como prueba un conjunto de certificados expedidos por médicos especialistas, por medio de los cuales se acreditan las formulaciones de su demanda.

A través de la documentación presentada se demuestra que nació el 28 de junio de 1945 y que, desde niño, tuvo un comportamiento femenino. Su vida de relación y sus estudios fueron perturbados por la situación descripta. Fue declarado inapto para el servicio militar.

De los mencionados certificados emerge que, una vez llegado a la edad adulta, presentaba las siguientes características: un órgano viril atrofiado; características secundarias masculinas poco evidentes; ausencia de pilosidad; insuficiencia secretoria de los testículos; déficit total de órganos que segregan hormonas; un aparato genital impropio para toda función copulativa y de reproducción; en el plano de los caracteres sexuales secundarios los femeninos aparecían más marcados y también se hacía patente un siquismo definitivamente femenino.

Las opiniones de cuatro médicos que estudiaron su caso no concuerdan totalmente entre sí, ya que para algunos era un caso de intersexualidad, de pseudohermafroditismo, mientras que para otros se trataba de un transexual. Uno de

dichos médicos, que lo trató después del año 1970, declara que el tratamiento hormonal a que fue sometido el recurrente, para definir su inclinación masculina, resultó del todo ineficaz, por lo que consideró que “es más sabio seguir y secundar sus naturales inclinaciones hacia la feminidad, lo que se obtendría rápidamente con la colaboración de diversos especialistas endocrinólogos y psiquiatras”. Otro de los médicos consultados concluye que “una psicoterapia dirigida a orientarlo al siquismo masculino concluye se reveló inoperante”.

Sobre la base de lo dictaminado por los médicos tratantes, el recurrente se sometió a una intervención quirúrgica en una clínica de Bruselas, donde permaneció entre el 7 y el 20 de octubre de 1974. La operación no entrañó complicación alguna, tanto orgánica como fisiológica.

La situación del demandante, luego de la intervención quirúrgica a la que fue sometido y del tratamiento correspondiente dio como resultado que el paciente presentara una morfología y un desarrollo mamario típicamente femenino y una pilosidad propia de este sexo, dotada de escasa velloidad. De otro lado, como consecuencia de la operación se le creó una neovagina funcional, apta para tener relaciones sexuales. Así consta de uno de los certificados médicos presentados por el recurrente. Finalmente, su orientación sicosexual y su comportamiento correspondían a los de una persona del sexo femenino.

1.8.4 El cambio de sexo en la Legislación española

La Ley 3/2007 Ley de Identidad de Género, de 15 de marzo, regula la rectificación registral de la mención relativa al sexo de las personas dispone que toda persona de nacionalidad española, mayor de edad y con capacidad suficiente para ello, podrá solicitar la rectificación de la mención registral del sexo, lo que conllevará el cambio del nombre propio de la persona, a efectos de que no resulte discordante con su sexo registral.

La rectificación de la mención registral del sexo se tramitará y acordará con sujeción a las disposiciones de esta Ley, de acuerdo con las normas establecidas en la Ley del Registro Civil, de 8 de junio de 1957, para los expedientes gubernativos.

En la solicitud de rectificación registral se deberá incluir la elección de un nuevo nombre propio, salvo cuando la persona quiera conservar el que ostente y éste no sea contrario a los requisitos establecidos en la Ley del Registro Civil.

La competencia para conocer de las solicitudes de rectificación registral de la mención del sexo corresponderá al Encargado del Registro Civil del domicilio del solicitante.

Dicho todo lo anterior es necesario precisar que para que se efectúe dicha rectificación deber cumplirse con los siguientes requisitos:

a) Que le ha sido diagnosticada disforia de género. La acreditación del cumplimiento de este requisito se realizará mediante informe de médico o psicólogo clínico, colegiados en España o cuyos títulos hayan sido reconocidos u homologados en España, y que deberá hacer referencia:

- A la existencia de disonancia entre el sexo morfológico o género fisiológico inicialmente inscrito y la identidad de género sentida por el solicitante o sexo psicosocial, así como la estabilidad y persistencia de esta disonancia.

- A la ausencia de trastornos de personalidad que pudieran influir, de forma determinante, en la existencia de la disonancia reseñada en el punto anterior.

b) Que ha sido tratada médicamente durante al menos dos años para acomodar sus características físicas a las correspondientes al sexo reclamado. La acreditación del cumplimiento de este requisito se efectuará mediante informe del médico colegiado bajo cuya dirección se haya realizado el tratamiento o, en su defecto, mediante informe de un médico forense especializado.

1.8.5 El cambio de sexo en la Legislación argentina

Según la Ley Nacional N° 26.743, vigente desde el 2 de junio de 2012 en todo el país de Argentina, quienes deseen modificar su sexo y nombre de pila en el DNI deben primero realizar la rectificación de su partida de nacimiento.

El trámite en sede consular es gratuito y comprende a los ciudadanos argentinos mayores de edad.

El trámite de cambio de sexo y nombre de pila en la partida de nacimiento, es meramente declarativo, sin que el/la ciudadano/a argentina deba presentar documentación probatoria alguna.

Requisitos del trámite:

1.- Ser mayores de edad y ciudadano argentino.

2.- La persona interesada completará el formulario (declaración jurada CABA - declaración jurada PROVINCIAS) correspondiente y deberá acompañar original y copia de la siguiente documentación:

2.1.- Partida de nacimiento.

2.2.- DNI.

El/la solicitante deberá firmar en el campo: Firma y aclaración del/la peticionante, en tanto que el funcionario consular efectuará su firma, bajo la figura firmó ante mí , en el campo Firma del Delegado/a"

3.- Concluido el trámite, el mismo será remitido vía correo interno a la Cancillería (la declaración jurada, las copias del DNI y de la partida de nacimiento), para que se efectúe el envío al Registro Civil de la provincia de nacimiento del/ de la ciudadano/a argentino/a.

El Registro Civil recibirá el trámite, efectuará la rectificación y emitirá una nueva partida, la que será enviada en devolución a la Cancillería.

Finalmente, la Cancillería Argentina remitirá la nueva partida a este Consulado (iniciador del trámite), para que se le haga entrega al/ a la ciudadano/a de la documentación y se proceda a la rectificación del Documento Nacional de Identidad.

1.9 MATERIALIZACIÓN DEL DERECHO A LA IDENTIDAD DE LAS PERSONAS TRANSEXUALES.

La identidad no es sólo uno más de los elementos que conforman la esencia del ser humano como tal, sino aquel que representa la individualidad de cada uno y la potencialidad de desarrollarnos como personas y como parte de un grupo social, de aprovechar todas las capacidades y aptitudes naturales y adquiridas, así como gozar y ejercer las libertades y los derechos que el orden jurídico nos reconoce u otorga. El Estado, como organización política y jurídica de una sociedad, tiene como fines supremos realizar el bien común, y para ello, debe asegurar a su componente humano los medios necesarios para contar con una identidad particular y su constatación con carácter oficial, así como proveer los mecanismos institucionales y normativos que operen el servicio público de registro y certificación de la existencia de una persona, y las variaciones a su estado civil.

A medida que la cultura de los derechos humanos se torna característica de la tendencia democrática contemporánea, se hace indispensable afirmar cada uno de los espacios que el Estado debe garantizar para su plena observancia y su respeto, a partir

de su difusión y conocimiento por gobernantes y gobernados. Es, pues, parte de toda política pública orientada hacia la consolidación democrática efectiva de los ámbitos público y privado de la sociedad, enfocar sus distintos aspectos con una visión que tome en cuenta los derechos humanos y en especial, aquellos que tienen una mayor presencia en sus respectivos campos de operatividad. Tanto las instituciones públicas como las organizaciones de la sociedad civil y los particulares tienen la corresponsabilidad en impulsar los derechos humanos y su práctica, aportando mediante su experiencia las propuestas que lleven a darles mayor viabilidad y eficacia, considerando siempre que un contexto de respeto por los derechos de los demás redundará en beneficio de todos, generará mejores prácticas de gobierno y contribuirá, sin duda, a crear y preservar el orden público indispensable para el desarrollo en todas sus vertientes. Al ser la persona humana y su perfeccionamiento el motivo trascendente de la existencia de las instituciones públicas y del orden jurídico, es fundamental que cada individuo cuente con una identidad, que ésta sea preservada y que pueda en todo momento acreditarla, haciendo valer su propia personalidad en todas las actividades y manifestaciones legítimas que desee, en uso de su libertad; así como en aquellas que constituyen deberes y obligaciones como nacional y ciudadano, y los de derecho privado.

El derecho a la identidad consiste en el reconocimiento jurídico y social de una persona como sujeto de derechos y responsabilidades. El reconocimiento del derecho a la identidad a través del registro de nacimiento permite al niño o niña adquirir una identidad, un nombre y una nacionalidad. Asimismo, implica su incorporación como sujeto de derechos dentro de un Estado y su acceso a un conjunto de derechos humanos reconocidos internacionalmente.

El Tribunal Constitucional emitió la sentencia N°06040-2015 -PA/TC, que por un lado cambia lo resuelto por la STC N°0139-2013-PATC, asumiendo, entre otros aspectos, que la identidad personal no es “natural”, estática e inamovible y que la transexualidad no constituye una patología, sin embargo que el Tribunal Constitucional haya entendido que la transexualidad no es una enfermedad, los miembros del Congreso de la República podrían argüir la necesidad de tratamiento psiquiátrico y de un cambio de sexo como condiciones para aprobar una futura Ley de Identidad.

El jurista Carlos Fernández Sessarego plantea que esta identidad sexual se encuentra conectada con otros derechos de la persona, tales como el derecho a la salud, al libre desarrollo de la personalidad y a la integridad psicosomática. ¿Por qué se le llama “identidad sexual”? Porque se asume que el sexo y todo lo que ello implica, es determinante en el desarrollo “normal” de una persona. Es decir, si esta nace con genitales masculinos y a lo largo de su vida va percibiendo que su sexo no coincide con lo que siente, va a tener, en un momento dado, que cambiarse de sexo. El cambio de sexo permitirá, de acuerdo a esta perspectiva, que la persona vuelva a acomodarse en el paradigma binario y, con esto, logre el derecho al libre desarrollo de su personalidad e integridad psicosomática.

De acuerdo a Fernández Sessarego, una persona en esta situación no puede prescindir de tratamiento, debiéndose respetar su autonomía y dignidad. Este jurista va un paso más allá de quienes piensan que el sexo está representado únicamente por los genitales, originarios e inalterables, los cuales deben constituir la evidencia para el Registro Nacional de Identidad. Plantea la necesidad y posibilidad de que estas personas

puedan someterse a modificaciones del aparato genital externo para adecuarlo a lo que su psicología les demanda; es decir, “adecuar” su biología a su descubierta “identidad sexual”. Aquí, las expresiones clave son “corregir un error de la naturaleza” y “adecuar”. Ello hace imperativo ante la ley el cambio de sexo bajo un discurso de libre albedrío que le permitiría luego, el cambio de nombre.

De esta forma, desde una perspectiva jurídica, el derecho a la identidad sexual define el concepto de “sexo” desde un enfoque psico-médico. Constituye un gran avance reconocer la existencia de personas que, habiendo nacido con determinados genitales, sientan y quieran ser diferentes, así como reconocer derechos a estas personas al despenalizar el cambio de sexo y cambiar su nombre registral; sin embargo, al depender de un diagnóstico psiquiátrico que constate que se está ante un *transexual verdadero* y de la obligatoriedad de la reasignación sexual para un cambio registral, los derechos permanecen recortados para quien no se reconoce como “enfermo mental”, “no quiere reasignar su sexo” o no quiere “adecuar” su biología al género deseado.

La población trans tiene el derecho a la identidad, no porque su biología constituyó un “error de la naturaleza”, ni porque sienta “horror de sus órganos sexuales masculinos” y menos porque “viven atrapadas/os en el cuerpo equivocado”, sino porque tiene el derecho a la libre determinación y a la libertad personal, y esta no la otorga el cambio de un órgano sexual a otro; lo que la otorga es que ante la sociedad esta persona sea reconocida como ciudadana. Denegar la identidad de género a las personas trans, afecta el goce de otros derechos.

CAPÍTULO II

DISEÑO METODOLÓGICO

2.1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

El problema de investigación consiste; en que a la fecha en el Perú las personas transexuales que quieran cambiar de sexo en su DNI acorde con su cambio físico, deben iniciar previamente una acción judicial; toda vez que no existe regulación expresa que permita a éstas personas solicitarlo directamente ante RENIEC, vía administrativa; lo que ocasiona una grave afectación al derecho de Identidad de las personas transexuales. Estas minorías al tener una apariencia física distinta al sexo que figura en su DNI, sufren discriminación y trato desigualitario, aunado al hecho de que deben iniciar un proceso judicial para lograr cambiar de sexo en su DNI.

Que, si bien el proceso Constitucional de Amparo tiene plazos son cortos, sin embargo debido a la carga procesal en la realidad se dilata mucho tiempo, y ello conlleva a que demore la posibilidad de ejercer plenamente el derecho a la identidad de personas transexuales, lo cual solo se materializa mediante una sentencia judicial, así mismo que no solo el derecho a la identidad se ve afectado, sino otros derechos conexos como son el derecho de igualdad ante la ley y el derecho a la no discriminación por razón de sexo, mientras todo el tiempo que dure el proceso judicial se pueden perder oportunidades económicas, laborales, de estudio, participar en concursos y/o eventos en los cuales el sexo sea un factor determinante para poder acceder; entonces evidentemente se está vulnerando los derechos constitucionales de éstas minorías, las cuales se ven afectadas todo este tiempo que demora el proceso judicial, en el cual no hablamos de uno, dos, sino incluso hasta más de tres años, a fin de que el proceso constitucional de amparo culmine en una sentencia judicial favorable de reconocimiento de cambio de sexo, esto podría simplificarse si es que reconociera su cambio vía

administrativa, lo cual implicaría a la vez reducir la carga de los magistrados, ya que este podría ser un trámite netamente administrativo ante RENIEC.

Hay que tomar en cuenta que la entidad registral no está facultada para cambiar los datos referidos a prenombrados y sexo de una persona en el DNI salvo que en el sustento para la obtención del DNI, es decir, su partida de nacimiento, figure una anotación que indique que el cambio obedezca a una decisión judicial promovida por el mismo interesado.

Para prohibir el cambio de sexo de las personas transexuales en su DNI, vía administrativa, RENIEC se basa en su ley orgánica (Ley N° 26497), así mismo toma como base legal el Art. 29 del Código Civil el cual establece: “Nadie puede cambiar su nombre ni hacerle adiciones, salvo por motivos justificados y mediante autorización judicial, debidamente publicada e inscrita.”; y a la vez la Ley Orgánica del Poder Judicial, Artículo 4, el cual prescribe: “Toda persona y autoridad está obligada a acatar y a dar cumplimiento a las decisiones judiciales o de índole administrativa emanadas de autoridad judicial competente, en sus propios términos, sin poder calificar su contenido o sus fundamentos, restringir sus efectos o interpretar sus alcances, bajo responsabilidad civil, penal o administrativa que la ley señala”.

Actualmente RENIEC se niega a acceder al cambio de sexo de las personas transexuales, como un trámite regular, siendo que solo en determinados casos ha accedido al cambio del sexo única y exclusivamente por mandato judicial.

Esta situación a la luz de los derechos fundamentales de la persona, afecta gravemente la dignidad de este sector de la población constituido por personas transexuales, ocasionando la vulneración de sus derechos a la identidad de la persona, a la igualdad ante la ley y a la no discriminación.

Teniendo en cuenta lo anteriormente señalado, debemos considerar que en otros países como Colombia, Chile, Argentina, España (Andalucía) entre otros, facilitan a los transexuales el cambio de sexo en el Registro, es decir no se les impone trabas burocráticas o legales, toda vez que este cambio se hace vía administrativa de manera simplificada. Por ejemplo en Colombia se permite el cambio de sexo en los papeles de identificación con tan solo un trámite administrativo, ello en mérito a que el legislador colombiano entiende que de acuerdo a los parámetros Constitucionales, una sociedad igualitaria implica que cada persona pueda desarrollar su vida de acuerdo a la construcción que realice de su identidad. En el caso de Argentina, el Senado aprobó por unanimidad una reforma del Código Civil que otorga el derecho de las personas al “reconocimiento” de la “identidad de género” que hayan elegido y obtener sus documentos de identificación, en el sentido que las personas tienen derecho a ser tratadas de acuerdo con su identidad de género y en particular, a ser identificadas de ese modo en los instrumentos que acreditan su identidad respecto de los nombres, imagen y sexo con los que allí es registrada.

Dado ello, nos podemos dar cuenta que en el Perú para que el RENIEC pueda proceder a cambiar el sexo de la personas transexuales deben hacerlo vía judicial, con lo cual se está poniendo muchas trabas legales y sobre todo administrativas.

FORMULACIÓN DEL PROBLEMA

¿Es posible que las personas transexuales acorde con su cambio físico cambien de sexo en su DNI, vía administrativa, toda vez que, el sexo ha sido considerado como un elemento dinámico de la identidad de las personas?

2.2. OBJETIVOS

2.2.1 OBJETIVO GENERAL:

- ✓ Determinar si el sexo constituye un elemento dinámico de la identidad, que justifica el cambio de sexo en el DNI de las personas transexuales, vía administrativa.

2.2.2 OBJETIVOS ESPECÍFICOS:

- ✓ Analizar si es que la prohibición de cambio de sexo en el DNI, vía administrativa, vulnera el derecho de identidad de las personas transexuales; así como sus derechos conexos a la igualdad ante la ley y a la no discriminación.
- ✓ Examinar en qué medida la demora del pronunciamiento judicial en sede constitucional que ordena el cambio de sexo, afecta el ejercicio pleno del derecho a la identidad de las personas transexuales.
- ✓ Analizar el tratamiento normativo, doctrinario y jurisprudencial en el derecho comparado sobre el cambio de sexo en el documento de identidad.

2.3. HIPÓTESIS GENERAL

“Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI; toda vez que el sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad”.

2.3.1. VARIABLES

2.3.1.1. Variable Independiente:

V1: El sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad.

2.3.1.2. Variable Dependiente:

V2: Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI.

2.3.2. CONCEPTUALIZACIÓN DE VARIABLES

V1: El sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad.

- **V1¹.- Sexo:** En materia de biología, el sexo refiere a aquella condición de tipo orgánica que diferencia al macho de la hembra, al hombre de la mujer, ya sea en seres humanos, plantas y animales.

Cabe destacarse que el sexo de un organismo estará definido por los gametos que produce, el sexo masculino produce gametos masculinos conocidos como espermatozoides, mientras que el sexo femenino produce gametos femeninos que se llaman óvulos. Los gametos son las células sexuales que permitirán la reproducción sexual de los seres vivos.

Sexo apunta a las características fisiológicas y sexuales con las que nacen mujeres y hombres.

El cambio de sexo se justifica no como expresión libre y arbitraria elección de la persona interesada, o de quien hace sus veces, sino como consecuencia de terapias y de intervenciones quirúrgicas dirigidas a secundar una natural tendencia o a evitar efectos negativos sobre la salud y sobre el comportamiento de la persona.

- **V12.- La identidad:** Conjunto de rasgos propios de un individuo o de una colectividad que los caracterizan frente a los demás.

La identidad es una institución que permite distinguir a una persona de otra. La identidad es aquel elemento de Derecho que permite establecer con precisión y certeza que una persona es esa y no otra.

La identidad jurídica es elemental para el respeto y el reconocimiento de los Derechos Humanos. De acuerdo con la Organización de Estados Americanos (OEA), en su proyecto de modelo de legislación para registros

civiles en América Latina, señala que identidad se define como aquellos atributos que permiten individualizar a una persona respecto de las demás.

V2: Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI.

- **V2¹.- Derecho a la identidad:** El derecho a la identidad es un derecho humano por el cual todas las personas desde que nacen tienen derecho inalienable a contar con los atributos, datos biológicos y culturales que permiten su individualización como sujeto en la sociedad y a no ser privados de los mismos.

El derecho a la identidad, es aquel que protege a la persona en los que constituye su propio reconocimiento, quien es y como es. Comprende diversos aspectos de la persona que van desde los más estrictamente físicos y biológicos (su herencia genética, sus características corporales, etc) hasta los de mayor desarrollo espiritual (sus talentos, su ideología, su identidad cultural, sus valores su honor reputación.

- **V2².- Personas Transexuales:** Son aquellas que se sienten y se conciben a sí mismas como pertenecientes al género opuesto que- social y culturalmente se asigna a su sesgo biológico y que optan por una intervención médica hormonal, quirúrgica o ambas para adecuar su apariencia física biológica a su realidad psíquica, espiritual y social.

- **V2³.- Vía Administrativa:** Es el cauce formal de la serie de actos en que se concreta la actuación administrativa para la realización de un fin; no se confunda con proceso administrativo el cual es una instancia jurisdiccional bajo el fuero contencioso-administrativo.
- **V2⁴.- Cambio de sexo:** Se refiere al proceso en el cual un individuo transexual sustituye su sexo de nacimiento para adecuarlo a su identidad de género. El término clínico adecuado para referirse al cambio de sexo es cirugía de reasignación de sexo, procedimiento que es parte de la terapia de reasignación de sexo.

2.3.3. OPERACIONALIZACIÓN DE VARIABLES

HIPOTESIS	VARIABLES	CONCEPTUALIZACION	INDICADORES	FUENTES
Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI; toda vez que el sexo constituye un elemento dinámico de la identidad.	V1: - El sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad.	<p>V1¹.- SEXO: En materia de biología, el sexo refiere a aquella condición de tipo orgánica que diferencia al macho de la hembra, al hombre de la mujer, ya sea en seres humanos, plantas y animales.</p> <p>Cabe destacarse que el sexo de un organismo estará definido por los gametos que produce, el sexo masculino produce gametos masculinos conocidos como espermatozoides, mientras que el sexo femenino produce gametos femeninos que se llaman óvulos. Los gametos son las células sexuales que permitirán la reproducción sexual de los seres vivos.</p> <p>V1².- LA IDENTIDAD: Conjunto de rasgos</p>	<p>V1¹i¹.- Acreedor Hipotecario ve respaldado su crédito a través de la hipoteca.</p> <p>V1²i¹.- El sexo refiere a aquella condición de tipo orgánica que diferencia al macho de la hembra, al hombre de la mujer, referido a las características fisiológicas.</p>	<p>-Constitución política del Perú de 1993.</p> <p>-Código Civil Peruano de 1984.</p> <p>-Doctrina.</p> <p>-Derecho comparado.</p> <p>-Constitución política del Perú</p>

		<p>propios de un individuo o de una colectividad que los caracterizan frente a los demás.</p> <p>La identidad es una institución que permite distinguir a un apersona de otra. La identidad es aquel elemento de Derecho que permite establecer con precisión y certeza que una persona es esa y no otra.</p> <p>La identidad jurídica es elemental para el respecto y el reconocimiento de los Derechos Humanos. De acuerdo con la Organización de Estados Americanos (OEA), en su proyecto de modelo de legislación para registros civiles en América Latina, señala que identidad se define como aquellos atributos que permiten individualizar a una persona respecto de las demás.</p>		<p>de 1993.</p> <p>-Código Civil Peruano de 1984.</p> <p>-Declaración Universal de Derechos Humanos.</p> <p>-Convención Americana de Derechos humanos.</p> <p>-Doctrina.</p> <p>-Derecho comparado.</p>
	<p>V2: - Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI.</p>	<p>V2¹.- DERECHO A LA IDENTIDAD: El derecho a la identidad es un derecho humano por el cual todas las personas desde que nacen tienen derecho inalienable a contar con los atributos, datos biológicos y culturales que permiten su individualización como sujeto en la sociedad y a no ser privados de los mismos.</p> <p>El derecho a la identidad, es aquel que protege a la persona en los que constituye su propio reconocimiento, quien es y como es. Comprende diversos aspectos de la persona que van desde los más estrictamente físicos y biológicos (su herencia genética, sus características corporales, etc) hasta los de mayor desarrollo espiritual (sus talentos, su ideología, su identidad cultural, sus valores su</p>	<p>V1² i¹.- La Identidad es el conjunto de rasgos propios de un individuo o de una colectividad que los caracterizan frente a los demás.</p> <p>V2¹i¹: El derecho a la identidad, implica la protección de la persona en lo que constituye su propio reconocimiento, quien es y cómo es.</p> <p>V2²i¹: La persona transexual adecua su apariencia física y biológica a su realidad psíquica, espiritual y social, mediante una intervención médica para emular al sexo opuesto.</p>	<p>-Constitución política del Perú de 1993.</p> <p>-Código Civil Peruano de 1984.</p> <p>-Declaración Universal de Derechos Humanos.</p> <p>-Convención Americana de Derechos humanos.</p> <p>-Doctrina.</p> <p>-Derecho comparado.</p> <p>-Constitución política del Perú de 1993.</p> <p>-Código Civil Peruano de 1984.</p>

		<p>honor reputación.⁶³</p> <p>V2².- PERSONAS TRANSEXUALES: Las personas transexuales se sienten y se conciben a sí mismas como pertenecientes al género opuesto que- social y culturalmente se asigna a su sesgo biológico y que optan por una intervención médica hormonal, quirúrgica o ambas para adecuar su apariencia física biológica a su realidad psíquica, espiritual y social".⁶⁴</p> <p>V2³.- VIA ADMINISTRATIVA: Es el cauce formal de la serie de actos en que se concreta la actuación administrativa para la realización de un fin; no se confunda con proceso administrativo el cual es una instancia jurisdiccional bajo el fuero contencioso-administrativo.</p> <p>V2⁴.- CAMBIO DE SEXO: Se refiere al proceso en el cual un individuo transexual sustituye su sexo de nacimiento para adecuarlo a su identidad de género. El término clínico adecuado para referirse al cambio de sexo es cirugía de reasignación de sexo, procedimiento que es parte de la terapia de reasignación de sexo.</p>	<p>V2³ i¹.- El cambio de sexo se refiere al proceso en el cual un individuo transexual sustituye su sexo de nacimiento para adecuarlo a su identidad de género</p>	<p>-Declaración Universal de Derechos Humanos.</p> <p>-Convención Americana de Derechos humanos.</p> <p>-Doctrina.</p> <p>-Derecho comparado.</p>
--	--	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

⁶³ Rubio Correa Marcial, Estudio de la Constitución Política de 1993. Tomo I, Fondo Editorial de la Pontificia Universidad Católica del Perú, pág. 127.

⁶⁴EXP N 00139 2013-PA/TC-SAN MARTÍN

2.4. DISEÑO O CRITERIO METODOLÓGICO A EMPLEAR PARA LA PROBANZA DE LA HIPÓTESIS

La presente tesis es de carácter descriptivo, correlacional, no experimental y documental. En el presente trabajo se ha utilizado un tipo de investigación exploratoria y descriptiva, la cual me ha ayudado a obtener toda la información sobre el tema propuesto.

El diseño de investigación es documental, porque los datos que servirán para poder responder al problema de investigación, en principio lo vamos obtener de una fuente de información como son legislación, doctrina y jurisprudencia relacionada al tema.

Las técnicas utilizadas en el presente trabajo han sido la recopilación y análisis de documentación referente al tema tratado, lo cual he complementado con diversos métodos de investigación, como lo son los métodos inductivo y comparativo.

Los métodos utilizados en la presente investigación, son el exegético y dogmático como métodos de investigación jurídica; el método histórico y sociológico como método de interpretación jurídica, y el de principios generales del derecho, como método de integración.

2.4.1. Para la probanza jurídico – doctrinal

Para la probanza jurídica – doctrinal utilizaremos los siguientes métodos:

- ✓ **El método exegético:** método de interpretación que estudia artículo por artículo de manera tal que solo puede ser utilizado para el estudio de las normas legales y no otras fuentes o partes del derecho. Mediante este método comentaremos las normas pertinentes aplicables al tema materia de investigación.
- ✓ **Método Analítico:** Su uso nos permitirá utilizar lo pertinente de la legislación, doctrina y jurisprudencia correspondiente al tema antes mencionado, regulado en nuestro país y hacer un análisis crítico de la misma.
- ✓ **El método dogmático:** método que considera un conjunto de axiomas o principios para construir, a la luz de operaciones lógicas, nuestra comprensión del derecho, estudio lineal de las normas (expone, comenta). A través de éste método comentaremos y trataremos de sentar una posición sobre el tema de investigación.
- ✓ **Método Sistemático:** Este método será utilizado en la presente investigación para analizar de una manera conjunta las leyes que estén relacionadas a esta investigación.
- ✓ **Método Teleológico o Ratio Legis:** Este método será utilizado en la presente investigación para identificar el espíritu de la normatividad vinculada a la investigación.
- ✓ **Método Histórico:** Su uso nos permitirá indagar y conocer los antecedentes del precepto, a través de sus fuentes, lo cual nos permitirá

conocer un poco más acerca del origen y el devenir histórico del tratamiento normativo y jurisprudencial de la prescripción adquisitiva de dominio e hipoteca, en el ámbito nacional como internacional.

2.4.2. Para la probanza jurídico – social

La presente investigación será no experimental, se va a desarrollar en el ámbito doctrinario y jurisprudencial, analizando aquellas opiniones y argumentaciones que estén vinculadas al tema materia de la presente investigación.

CAPÍTULO III
PROBANZA DE LA
HIPOTESIS,
RESULTADOS Y
DISCUSION

3.1. PROBANZA JURIDICO DOCTRINAL.

Para realizar la probanza jurídico doctrinal se ha recopilado información de doctrinarios interesados y preocupados por el tema. La hipótesis planteada en la presente investigación fue: *“Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI; toda vez que el sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad”*. Para lo cual con el objeto de comprobar la misma se dividió en variables las cuales serán desarrolladas y validadas a continuación:

V1: El sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad.

El derecho a la identidad, es aquel que protege a la persona en los que constituye su propio reconocimiento, quien es y como es, comprende diversos aspectos de la persona que van desde los más estrictamente físicos y biológicos (su herencia genética, sus características corporales, etc) hasta los de mayor desarrollo espiritual (sus talentos, su ideología, su identidad cultural, sus valores su honor reputación.⁶⁵

También se habla de una faz estática y una faz dinámica de la identidad personal. La primera abarcaría, por un lado, todo lo que hace a la realidad biológica del sujeto; diríamos, su identidad filiatoria o genética, pero por otro lado comprende los caracteres físicos de una persona y sus atributos de identificación; el nombre la fecha de

⁶⁵ Rubio Correa Marcial, Estudio de la Constitución Política de 1993. Tomo I, Fondo Editorial de la Pontificia Universidad Católica del Perú, pág. 127.

nacimiento, las huellas digitales, la propia imagen, la voz, etc; o sea todo lo que corresponde a los rasgos externos, por lo que también se la denomina identidad física.

La faz dinámica de la identidad personal que se proyecta socialmente es la que está en constante movimiento y tiene una clara connotación cultural por englobar un conjunto de creencias, pensamientos, ideología, opiniones y acciones del sujeto. Es la perspectiva histórico-existencial de la persona y de ahí que se la califique como identidad espiritual.⁶⁶ Fernández Sessarego, señala que el derecho a la identidad personal comprende dos facetas, una estática y otra dinámica. La identidad estática está dada por el físico, su nombre, lo que sí ha merecido tradicionalmente, tutela jurídica, mientras que la identidad dinámica se manifiesta como un conjunto de atributos y calificaciones de la persona.⁶⁷

Luego del análisis doctrinario y jurisprudencial desarrollado en la presente investigación, hemos podido advertir que durante mucho tiempo en nuestro medio jurídico, se ha considerado al sexo como un elemento estático de la personalidad, toda vez que al estar relacionado al aspecto biológico de cada ser humano, el sexo como elemento de la personalidad era inmutable desde el nacimiento hasta la muerte, se hablaba pues de un “*determinismo biológico*”, que permite identificar a una persona como hombre o mujer, basado en la genitalidad, aspecto por tanto inmutable. En ese sentido el Tribunal constitucional en la sentencia recaída en el expediente N° STC 0139-2013-PA/TC, estableció como doctrina jurisprudencial, que el sexo era un

⁶⁶ Mauricio Luis Mizrahi; identidad filiatoria y pruebas biológicas, Editorial ASTREA, ciudad de Buenos Aires, 2004, pág. 56.

⁶⁷ Idem. Pág. 127.

elemento inmutable y que, consecuentemente no era viable solicitar su modificación en los documentos de identidad. Esto además se asoció con la idea de que cualquier alteración de la identidad en función de ese criterio debía ser entendido como un trastorno o una patología.

No obstante, con el transcurrir de los años, con un criterio más progresista el Tribunal constitucional reconoció que el sexo es un elemento dinámico de la personalidad, que podía ser cambiado. En efecto, el **Tribunal Constitucional en la recaída en el expediente N° 06040-2015-PA/TC**, estableció lo siguiente: *“La identidad de género y el sexo son conceptos dinámicos y, bajo tal perspectiva, la Constitución reconoce implícitamente que toda persona tenga el derecho a que se reconozca su identidad sexual desde un punto de vista dinámico. Al respecto, si los elementos constitutivos del sexo son al menos tres, el cromosomático, el genital y el psicológico, el Derecho no puede ignorar que, desde la medicina, surgen propuestas como la "teoría del sexo psicosocial" según la cual la subjetividad del sexo tiene un mismo rango científico que los datos biológicos y que, en todo caso, si el sexo morfológico no coincide con el psicológico y con el asignado legalmente, entonces debería prevalecer el sexo psicológico”*.

El sumo intérprete de la constitución, señaló que la realidad biológica, no debe ser el único elemento determinante para la asignación del sexo, pues éste, al ser también una construcción, debe comprenderse dentro de las realidades sociales, culturales e interpersonales que la propia persona experimenta durante su existencia. Por ende, el sexo no debe siempre ser determinado en función de la genitalidad, pues se estaría cayendo así en un determinismo biológico, que reduciría la naturaleza humana a una

mera existencia física, y ello obviaría que el humano es un ser psíquico y social. Tampoco es viable asumir el hecho de que el juez civil este obligado a asumir que el hecho de permitir a una persona modificar su sexo legal (asignado por el estado sobre la base del sexo biológico) para que se armonice con su sexo real (el que el sujeto desarrolla como parte de su identidad), contravendría el orden de las cosas por alterar sin “motivos suficientes” los registros civiles correspondientes, con ello la seguridad jurídica, ya que, como ha entendido el Tribunal Europeo de derechos humanos, en una afirmación que el TC comparte, esta modificación en el registro civil y en los documentos de identidad de una persona no genera afectaciones al interés público, no interfiere con la función registral y no afecta el derecho de sucesiones o las relaciones laborales ni la justicia penal.

Estando a lo antes expuesto, a la luz de las nuevas tendencias progresistas nacionales e internacionales, en post de la protección de los derechos humanos de todas las personas y garantizando su plena vigencia, ha quedado demostrado que el sexo hoy en día constituye un elemento dinámico de la identidad de las personas y como tal no es inmutable, sino que éste puede variar acorde con el cambio físico que la persona desarrolla como parte de su identidad, la constitución reconoce implícitamente que toda persona tiene el derecho a que se reconozca su identidad sexual desde un punto de vista dinámico.

V2: Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI.

➤ **Derecho a la identidad de las personas transexuales.**

Como hemos podido advertir en el desarrollo de la presente tesis, para la OMS la transexualidad es “un deseo de vivir y ser aceptado como miembro del sexo opuesto, por lo general acompañado de malestar o desacuerdo con el sexo anatómico, y de deseo de someterse a tratamiento quirúrgico u hormonal para hacer que el propio cuerpo concuerde lo más posible con el sexo preferido. El transexual exige la adecuación de su apariencia genital externa con su sexo sicosocial, con aquel vivido y sentido

La ciencia, aun antes de conocer a fondo las causas profundas de la problemática de la transexualidad, ha efectuado algunas polémicas propuestas que han llegado, en tiempos recientes, hasta la admisión de intervenciones quirúrgicas, en los casos límite, con la finalidad de superar la disociación que se observa en el transexual entre su sexo cromosómico y su sexo sicológico-social. Mediante tal intervención se pretende adecuar, al máximo posible, la apariencia sexual externa del transexual a su sexo sicológico.

En actitud antagónica se sitúan quienes, contrariamente a lo expresado, postulan que el sexo en la transexualidad no es solo una expresión puramente biológica, somática, fundada únicamente en una mera apariencia física, sino que entraña también

una dimensión psicológica, un cierto comportamiento social, una vigencia profunda de la persona que consiste en “sentirse” y estar “convencida” de pertenecer a un sexo diverso de aquel que la naturaleza “erróneamente” le asignó.

Ahora bien, el transexual por su condición misma, no deja de ser una persona humana, en consecuencia no se le puede dejar desprotegido e impedírsele gozar de todos sus derechos, como lo es el derecho a la identidad, máxime si se tiene en cuenta que conforme al artículo 1° de la constitución política del Perú, *“la defensa de la persona humana y el respeto de su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado”*, en consecuencia no se les puede dejar desprotegidos a estas minorías. Asimismo, en el artículo 2° de la carta magna, señala que toda persona tiene derecho a: *1) A la vida, a su identidad, a su integridad moral, psíquica y física y a su libre desarrollo y bienestar (...), 2) la igualdad ante la ley. Nadie debe ser discriminado por motivo de origen, raza, sexo, idioma, religión, opinión, condición económica o de cualquiera otra índole”*.

En ese sentido el tribunal constitucional en la Sentencia recaída en el expediente N° 02273-2005-HC/TC, ha establecido que entre los atributos esenciales de la persona, ocupa un lugar primordial el derecho a la identidad consagrado en el inciso 1) del artículo 2° de la Carta Magna, entendido como el derecho que tiene todo individuo a ser reconocido estrictamente por lo que es y por el modo cómo es. Vale decir, el derecho a ser individualizado conforme a determinados rasgos distintivos, esencialmente de carácter objetivo (nombres, seudónimos, registros, herencia genética, características corporales, etc.) y aquellos otros que se derivan del propio desarrollo y comportamiento

personal, más bien de carácter subjetivo (ideología, identidad cultural, valores, reputación, etc.)”.

Asimismo, en la Sentencia recaída en el expediente N° 0139-2013-PA/TC, el sumo interprete de la constitución señaló que el derecho fundamental a la identidad parte de que todos los seres humanos son iguales, la diversidad es un rasgo que caracteriza a ese conglomerado llamado humanidad ello, por cuanto, la libertad como sustento existencial permite que cada persona en un ejercicio dialógico con las múltiples opciones que le ofrece su fuero interno, así como con el mundo exterior, construya una identidad propia que la conlleve a concretizar su proyecto individual de vida convirtiéndola, por tanto, en diferente a las demás personas.

En el ámbito de la Organización de los Estados Americanos, en febrero de 2012, la Corte Interamericana de Derechos Humanos, cuyas sentencias e interpretaciones vinculan al Estado peruano, determinó que la orientación sexual y la identidad de género son categorías protegidas por la prohibición de discriminación establecida en la Convención Americana sobre Derechos humanos bajo el término "otra condición social" previsto en el artículo 1.1 del mismo instrumento. De esta forma, ha señalado lo siguiente:

“La Corte Interamericana deja establecido que la orientación sexual y la identidad de género de las personas son categorías protegidas por la Convención. Por ello está proscrita por la Convención cualquier norma, acto o práctica discriminatoria basada en la orientación sexual de la persona. En consecuencia, ninguna norma, decisión o práctica de derecho interno, sea por parte de autoridades estatales o por particulares, pueden disminuir o restringir,

de modo alguno, los derechos de una persona a partir de su orientación sexual.”

En el Informe N° 175 de la Defensoría del Pueblo: Entre otros puntos; establece que en el ordenamiento jurídico peruano las principales garantías del derecho a la identidad son la inscripción en los registros civiles y el acceso al DNI. De ahí que las solicitudes de cambio de nombre y/o sexo de las personas LGBTI deban orientarse a que este cambio se formalice en estos registros y, como consecuencia, en los documentos de identidad (el DNI y el pasaporte). El ejercicio del derecho a la identidad está estrechamente vinculado con el denominado «circuito de la documentación», conformado por el certificado de nacido vivo, la partida de nacimiento, el DNI y las modificaciones a éste.

La particularidad del ser de la especie humana consiste en tener que realizarse, elaborar su propio e intransferible ser personal, siendo sólo la muerte el límite de la existencia, porque ésta acaba donde no hay más posibilidad de protección. El reconocimiento de su libertad estructural y la bidimensionalidad de la existencia fundamentan la existencia del derecho como necesidad del vivir humano.

Por eso entendemos que el derecho a la identidad es el derecho a ser uno mismo y a ser percibido por los demás como quien se es; en otras palabras es un derecho a la proyección y reconocimiento de la autoconstrucción personal dentro del espectro del principio de dignidad de la persona humana. Es esencial recalcar este doble aspecto del derecho a la identidad, puesto que la doctrina local ha

insistido, en general, solo en el primero de ellos, el de ser uno mismo, pero de no reconocerse la exigencia de ser reconocido como quien se es por el Estado y los demás.

En consecuencia, se ha podido verificar que las personas transexuales, por su condición de personas humanas gozan de todos los derechos civiles, políticos y humanos, consagrados en la constitución política del Perú y en los diversos instrumentos internacionales, consecuentemente goza de su derecho a la identidad, el cual no puede ser limitado o vulnerado bajo ninguna circunstancia, máxime si la propia constitución política del Perú, en su artículo 1° establece que *“la defensa de la persona humana y el respeto de su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado”*,

➤ **Cambio de sexo en el DNI vía administrativa ante RENIEC.**

A la fecha en el Perú las personas transexuales que quieran cambiar de sexo en su DNI acorde con su cambio físico, deben iniciar previamente una acción judicial; toda vez que no existe regulación expresa que permita a éstas personas solicitarlo directamente ante RENIEC, vía administrativa; lo que ocasiona una grave afectación al derecho de Identidad de las personas transexuales. Estas minorías al tener una apariencia física distinta al sexo que figura en su DNI, sufren discriminación y trato desigualitario, aunado al hecho de que deben iniciar un proceso judicial para lograr cambiar de sexo en su DNI.

Hay que tomar en cuenta que la entidad registral no está facultada para cambiar los datos referidos a prenombrados y sexo de una persona en el DNI salvo que en el sustento para la obtención del DNI, es decir, su partida de nacimiento, figure una anotación que indique que el cambio obedezca a una decisión judicial promovida por el mismo interesado.

Para prohibir el cambio de sexo de las personas transexuales en su DNI, vía administrativa, RENIEC se basa en su ley orgánica (Ley N° 26497), así mismo toma como base legal el Art. 29 del Código Civil el cual establece: “Nadie puede cambiar su nombre ni hacerle adiciones, salvo por motivos justificados y mediante autorización judicial, debidamente publicada e inscrita.”; y a la vez la Ley Orgánica del Poder Judicial, Artículo 4, el cual prescribe: “Toda persona y autoridad está obligada a acatar y a dar cumplimiento a las decisiones judiciales o de índole administrativa emanadas de autoridad judicial competente, en sus propios términos, sin poder calificar su contenido o sus fundamentos, restringir sus efectos o interpretar sus alcances, bajo responsabilidad civil, penal o administrativa que la ley señala”.

Actualmente RENIEC se niega a acceder al cambio de sexo de las personas transexuales, como un trámite regular, siendo que solo en determinados casos ha accedido al cambio del sexo única y exclusivamente por mandato judicial.

Que, si bien el proceso Constitucional de Amparo tiene plazos son cortos, sin embargo debido a la carga procesal en la realidad se dilata mucho tiempo, y ello conlleva a que demore la posibilidad de ejercer plenamente el derecho a la identidad de personas transexuales, lo cual solo se materializa mediante una sentencia judicial, así

mismo que no solo el derecho a la identidad se ve afectado, sino otros derechos conexos como son el derecho de igualdad ante la ley y el derecho a la no discriminación por razón de sexo, mientras todo el tiempo que dure el proceso judicial se pueden perder oportunidades económicas, laborales, de estudio, participar en concursos y/o eventos en los cuales el sexo sea un factor determinante para poder acceder; entonces evidentemente se está vulnerando los derechos constitucionales de éstas minorías, las cuales se ven afectadas todo este tiempo que demora el proceso judicial, en el cual no hablamos de uno, dos, sino incluso hasta más de tres años, a fin de que el proceso constitucional de amparo culmine en una sentencia judicial favorable de reconocimiento de cambio de sexo, esto podría simplificarse si es que reconociera su cambio vía administrativa, lo cual implicaría a la vez reducir la carga de los magistrados, ya que este podría ser un trámite netamente administrativo ante RENIEC.

En su plan nacional Perú contra la indocumentación 2011-2015, RENIEC plantea la situación de vulnerabilidad, frente a la indocumentación, en la que se encuentran las personas trans, siendo que según estimaciones estadísticas-efectuadas por el Instituto de Desarrollo y Estudios sobre Género RUNA-, el 40% se encontrarían en situación de indocumentadas, lo que las condena a la marginalidad y la exclusión⁶⁸. En tal sentido, RENIEC se pronuncia sobre el particular refiriéndose a:

"(...) las personas trans afrontan severos problemas de discriminación e invisibilidad, debido fundamentalmente a los prejuicios sociales y al escaso respeto a la diversidad cultural. En lo relativo al ejercicio del derecho a la

⁶⁸ Registro Nacional de Identificación y Estado Civil - RENIEC. Plan Nacional Perú Contra la indocumentación 2011-2015". Lima, enero 2012, pág. 75

identidad, el problema reside en que existe una correspondencia entre el sexo y el nombre asignado, lo que no se condice con su identidad de género ni con su desenvolvimiento social, ubicándolas en una posición de marginalidad.

El problema se agudiza al gestionar sus documentos de identidad, por cuanto no se les permite presentar una fotografía con la imagen que habitualmente ostentan, ni firmar con el nombre que socialmente emplean, constriñéndolas a presentar la documentación en función de su identidad legal, razón por la cual muchas de estas personas optan por no tramitar su DNI, permaneciendo en situación de indocumentadas. De otro lado, aquellas que optan por regularizar su situación jurídica deben entablar procesos de conocimiento para proceder al cambio de nombre y, por ende, al de sexo, procesos que son sumamente engorrosos, onerosos y largos”.

Esta situación a la luz de los derechos fundamentales de la persona, afecta gravemente la dignidad de este sector de la población constituido por personas transexuales, ocasionando la vulneración de sus derechos a la identidad de la persona, a la igualdad ante la ley y a la no discriminación.

Teniendo en cuenta lo anteriormente señalado, debemos considerar que en otros países como Colombia, Chile, Argentina, España (Andalucía) entre otros, facilitan a los transexuales el cambio de sexo en el Registro, es decir no se les impone trabas burocráticas o legales, toda vez que este cambio se hace vía administrativa de manera simplificada. Por ejemplo en Colombia se permite el cambio de sexo en los papeles de identificación con tan solo un trámite administrativo, ello en mérito a que el legislador

colombiano entiende que de acuerdo a los parámetros Constitucionales, una sociedad igualitaria implica que cada persona pueda desarrollar su vida de acuerdo a la construcción que realice de su identidad. En el caso de Argentina, el Senado aprobó por unanimidad una reforma del Código Civil que otorga el derecho de las personas al “reconocimiento” de la “identidad de género” que hayan elegido y obtener sus documentos de identificación, en el sentido que las personas tienen derecho a ser tratadas de acuerdo con su identidad de género y en particular, a ser identificadas de ese modo en los instrumentos que acreditan su identidad respecto de los nombres, imagen y sexo con los que allí es registrada.

Dado ello, nos podemos dar cuenta que en el Perú para que el RENIEC pueda proceder a cambiar el sexo de la personas transexuales deben hacerlo vía judicial, con lo cual se está poniendo muchas trabas legales y sobre todo administrativas.

En el Informe N° 175 *"Derechos humanos de las personas LGTBI: Necesidad de una política pública para la igualdad en el Perú"*, la Defensoría del Pueblo reafirma que la protección y la plena vigencia del derecho humano a la identidad debe comprender la identidad con todos sus componentes (estáticos y dinámicos), siendo -por tanto- una obligación que el Estado la proteja y garantice. En ese sentido, el cambio de nombre y/o sexo de una persona trans, indica la Defensoría del Pueblo, forma parte de su derecho a la identidad y debe ser facilitado en los registros civiles, e incorporado en todos los documentos que la identifique.

Adicionalmente, el Informe N° 175 señala que la habilitación de un procedimiento administrativo a cargo del Registro Nacional de Identificación y Estado Civil (RENIEC) evitaría el trance que supone recurrir al Poder Judicial y lograría una mayor celeridad para que una persona acceda a un documento de identidad que se consigna con su identidad de género.

Por lo que, la Defensoría del Pueblo a través del Informe N° 175, recomienda al Congreso de la República:

*"De este modo, el referido informe plantea dentro de sus recomendaciones al Congreso de la República: Aprobar una ley de identidad de género que establezca un procedimiento administrativo a cargo del Registro Nacional de Identificación y Estado Civil (Reniec) para que las personas trans puedan cambiar su nombre y/o sexo en sus documentos de identidad. Este procedimiento debe ser célere, no patologizante y respetuoso de su dignidad e intimidad"*⁶⁹.

Estando a los antes expuesto, se ha podido verificar que en el Perú las personas transexuales que quieran cambiar de sexo en su DNI acorde con su cambio físico, deben iniciar previamente una acción judicial; toda vez que no existe regulación expresa que permita solicitarlo directamente ante RENIEC, vía administrativa; lo que ocasiona una

⁶⁹ DEFENSORIA DEL PUEBLO: "Derechos Humanos de las personas LGTBI: Necesidad de una política pública para la igualdad en el Perú". Informe N° 175, pág. 137

grave afectación al derecho de Identidad de las personas transexuales. Estas minorías al tener una apariencia física distinta al sexo que figura en su DNI, sufren discriminación y trato desigualitario, aunado al hecho de que deben iniciar un proceso judicial para lograr cambiar de sexo en su DNI, ocasionando la vulneración de sus derechos a la identidad de la persona, a la igualdad ante la ley y a la no discriminación, pues la posibilidad de ejercer plenamente el derecho a la identidad de personas transexuales, solo se materializa mediante una sentencia judicial que implica costo de tiempo y dinero. Ésta grave situación que vulnera los derechos de los transexuales, ha sido advertida y dada a conocer, no solo por la Defensoría del Pueblo, sino también por el propio RENIEC, quienes exhortan al estado peruano a emitir una ley que permita tramitar vía administrativa el cambio de sexo en el DNI.

3.3 PROBANZA DE LA HIPOTESIS / CONTRASTACIÓN DE VARIABLE V1 CON LA VARIABLE V2

Luego de haber realizado la probanza jurídico doctrinal de la variable V1 y de la variable V2, pasaremos a contrastarlas a fin de verificar que la hipótesis planteada por el tesista ha podido ser probada en su totalidad.

Estando a lo señalado, es necesario recodar la hipótesis planteada, a fin de determinar si la probanza ha sido negativa o positiva, la hipótesis ha sido planteada de la siguiente manera: “*Se violaría el derecho a la identidad de las personas transexuales*

en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI; toda vez que el sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad”

Al respecto, tal y como lo hemos establecido en la probanza jurídico- doctrinal de la variable V1, se ha comprobado que el sexo hoy en día constituye un elemento dinámico de la identidad de las personas y como tal no es inmutable, sino que éste puede variar acorde con el cambio físico que la persona desarrolla como parte de su identidad, la constitución reconoce implícitamente que toda persona tiene el derecho a que se reconozca su identidad sexual desde un punto de vista dinámico.

Asimismo, conforme lo establecido en la probanza jurídico- doctrinal de la variable V2, se ha comprobado que las personas transexuales, por su condición de personas humanas gozan de todos los derechos civiles, políticos y humanos, consagrados en la constitución política del Perú y en los diversos instrumentos internacionales, consecuentemente goza de su derecho a la identidad, el cual no puede ser limitado o vulnerado bajo ninguna circunstancia, máxime si la propia constitución política del Perú, en su artículo 1° establece que *“la defensa de la persona humana y el respeto de su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado”*; sin embargo se ha podido verificar que actualmente en el Perú las personas transexuales que quieran cambiar de sexo en su DNI acorde con su cambio físico, deben iniciar previamente una acción judicial; toda vez que no existe regulación expresa que permita solicitarlo directamente ante RENIEC, vía administrativa; lo que ocasiona una grave afectación al derecho de Identidad de las personas transexuales.

Finalmente, habiendo realizado la contrastación jurídico doctrinal de la variable V1 con la variable V2, se ha logrado probar la hipótesis formulada por el tesista, llegando a la conclusión de que: *“Se viola el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI; toda vez que el sexo constituiría un elemento dinámico de la identidad”*

IV. CONCLUSIONES

1. Se ha podido determinar que el sexo constituye un elemento dinámico de la identidad de las personas y como tal no es inmutable, sino que éste puede variar acorde con el cambio físico que la persona desarrolla como parte de su identidad, siendo que la constitución reconoce implícitamente que toda persona tiene el derecho a que se reconozca su identidad sexual desde un punto de vista dinámico, por tanto al ser el sexo un elemento dinámico de la identidad, se justifica el cambio de sexo en el DNI de las personas transexuales, vía administrativa.

2. El transexual por su condición misma, no deja de ser una persona humana, en consecuencia no se le puede dejar desprotegido e impedírsele gozar de todos sus derechos, como lo es el derecho a la identidad, máxime si se tiene en cuenta que por mandato constitucional, conforme al artículo 1° de la constitución política del Perú, *“la defensa de la persona humana y el respeto de su dignidad son el fin supremo de la sociedad y del Estado; constituyendo además una exigencia al estado peruano de garantizar la plena vigencia de los derechos fundamentales de éstas minorías; conforme a lo establecido en el Artículo 44°, de la carta magna que señala: “Son deberes primordiales del Estado: defender la soberanía nacional; garantizar la plena vigencia de los derechos humanos; proteger a la población de las amenazas contra su seguridad; y promover el bienestar general que se fundamenta en la justicia y en el desarrollo integral y equilibrado de la Nación”*.

3. En el Perú para que el RENIEC acceda a cambiar el sexo de las personas transexuales, debe existir un mandato judicial previo, con todo el costo en tiempo y dinero que ello implica, toda vez que existe una falta de regulación normativa que en forma expresa permita el cambio de sexo mediante un procedimiento administrativo célere, con lo cual es evidente que se está poniendo muchas trabas legales y sobre todo administrativas para el pleno ejercicio del derecho de identidad de estas minorías; es por ello que la prohibición de cambio de sexo en el DNI, vía administrativa, vulnera el derecho de identidad de las personas transexuales; así como sus derechos conexos a la igualdad ante la ley y a la no discriminación.

4. En el derecho comparado, se ha podido determinar que a las personas transexuales no se les impone trabas burocráticas o legales respecto al el cambio de sexo en el Registro, sino que este cambio se hace vía administrativa de manera simplificada. Solo por citar algunos ejemplos regionales, tenemos que en Colombia el legislador colombiano entiende que de acuerdo a los parámetros constitucionales, una sociedad igualitaria implica que cada persona pueda desarrollar su vida de acuerdo a la construcción que realice de su identidad, por lo que se permite el cambio de sexo en los papeles de identificación con tan solo un trámite administrativo. En el caso de Argentina, se ha reconocido el derecho de las personas al “reconocimiento” de la “identidad de género” que hayan elegido y obtener sus documentos de identificación, en el sentido que las personas tienen derecho a ser tratadas de acuerdo con su identidad de género y en particular, a ser identificadas de ese modo en los instrumentos que acreditan su identidad respecto de los nombres, imagen y sexo con los que allí es registrada.

V. RECOMENDACIONES

1. Exhortar al congreso de la república para que se apruebe una ley de identidad de género que establezca un procedimiento administrativo a cargo del Registro Nacional de Identificación y Estado Civil (Reniec) para que las personas transexuales puedan cambiar su nombre y/o sexo en sus documentos de identidad. Este procedimiento debe ser célere y respetuoso de la dignidad e intimidad de la persona humana.
2. Exhortar al Ministerio de Justicia y derechos humanos, así como al ministerio de la mujer y poblaciones vulnerables, ejecutar políticas públicas destinadas a la protección de las personas transexuales, que constituyen en nuestro país uno de los grupos de mayor vulnerabilidad social, garantizando el ejercicio de sus derechos a fin de ampliar sus oportunidades, mejorar su calidad de vida y promover su realización personal y social, minorías que sufren exclusión inmersos en una sociedad donde la transfobia aún cobra víctimas fatales, y lidiando con la discordancia entre su nombre legal y la identidad de género.
3. Recomendar al Presidente del Poder Judicial que, en el ejercicio de sus funciones previstas en el artículo 82° del Texto único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial, expida directivas a nivel nacional destinadas a promover entre los magistrados la tendencia hacia la protección de las personas transexuales, y se impida cualquier trato discriminatorio dentro de los procesos de cambio de sexo instaurados o por instaurarse, mientras no se de una ley que permita su tramitación vía administrativa, debiendo resolver en justicia y de manera célere estos casos.

VI. BIBLIOGRAFIA

1. FERNANDEZ SESSAREGO, CARLOS; “Derecho a la identidad personal”, 2da edición, Editorial Instituto Pacífico, Setiembre 2015.
2. ESPINOZA ESPINOZA, JUAN; “Derecho de las personas”, 3era edición, Editorial Huallaga, octubre 2001.
3. CABANELLAS DE TORRES, Guillermo; Diccionario Jurídico Elemental; 1993; Editorial Heliasta S.R.L.
4. OSORIO, Manuel; Diccionario de Ciencias Jurídicas, Políticas y Sociales; 1ª Edición Electrónica; Datascan S.A.
5. Código Civil Comentado, Gaceta Jurídica.
6. Constitución Política del Perú.
7. Ley Orgánica del Registro Nacional de Identificación y Estado Civil Ley N° 26497.
8. Informe N° 74 de la Defensoría del Pueblo.
9. Informe N° 175 de la Defensoría del Pueblo.
10. Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el expediente N° 02273-2005-HC/TC
11. Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el expediente N° 0139-2013-PA/TC
12. Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el expediente N° 06040-2015-PA/TC
13. ARAUZ CASTEX, Derecho Civil. Parte General. Tomo primero, Cooperadora de Derecho y Ciencias Sociales, Buenos Aires, 1974, 261.

14. FERNANDEZ SESSAREGO, La noción jurídica de persona, Fondo Editorial de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Mayor de San Marcos, Segunda Edición , Lima, 1968.
15. KELSEN, Doctrina pura del diritto, trad, it., UTET, Torino, 1966, 173.
16. TORRES VASQUEZ, Aníbal. Ob. cit, p. 427.
17. MIRO QUESADA CANTUARIAS, Fundamentación filosófica de los derechos humanos, en Derecho, N° 36, PUCP, Lima, diciembre, 1982, 125.
18. PLINER, Adolfo, El nombre de las personas, 2a ed., Abeledo-Perrot, Buenos Aires, 1989, p.85.
19. Velasco, Juan Carlos: «Discriminación positiva, diversidad cultural y justicia.» 'Daimon. Revista de Filosofía, n° 41, 2007
20. LORE / MARTINI, Aspetti e problema médico-legali del transessualismo, cit., pp.22.
21. DOGLIOTTI, Massimo, “Transessualismo (Profili giuridici)”, en Novissimo Digesto Italiano, Apéndice VII, UTET, Turín 1987, p. 786.

ANEXOS

ANEXO 01

CRONOGRAMA DE ACTIVIDADES							
AÑO	2017						
ACTIVIDADES	Mayo	Junio	Julio	Agosto	Septiembre	Octubre	Noviembre
Análisis Previo de la bibliografía	X						
Elaboración del tema	X						
Planteamiento del problema.	X						
Ejecución del proyecto		X					
Inscripción del proyecto		X					
Aprobación del proyecto		X					
Modificaciones		X					
Sustentación del proyecto.			X				
Ejecución de la versión final de la tesis.				X			
Corrección e Impresión de la Tesis					X		
Presentación de la versión final de la tesis.						X	
Sustentación						X	

ANEXO 02

PRESUPUESTO

RUBRO	CONCEPTO	COSTO
BIENES	USB	S/. 30.00
	LIBROS	S/. 400.00
SERVICIOS Y TASAS	MOVILIDAD (Mayo-Octubre)	S/. 500.00
	SOLICITUDES Y OTROS	S/. 160.00
	COPIAS	S/. 180.00
	IMPRESIONES	S/. 200.00
	SERVICIO DE EMPASTADO	S/. 60.00
REMUNERACIONES	ASESOR	S/. 3,800.00
	TOTAL	S/. 5,330.00

ANEXO 03		MATRIZ DE CONSISTENCIA				
“TITULO” “EL DERECHO DE IDENTIDAD DE LAS PERSONAS TRANSEXUALES FRENTE AL CAMBIO DE SEXO EN EL REGISTRO NACIONAL DE IDENTIFICACIÓN Y ESTADO CIVIL (RENIEC), VÍA ADMINISTRATIVA”						
Formulación del Problema	Objetivos	Hipótesis	Variables	Conceptualización de Variables	Indicadores	Fuentes
¿Es posible que las personas transexuales acorde con su cambio físico cambien de sexo en su DNI, vía administrativa, toda vez que, el sexo ha sido considerado como un elemento dinámico de la identidad de las personas?	<u>GENERAL:</u> Determinar si el sexo constituye un elemento dinámico de la identidad, que justifica el cambio de sexo en el DNI de las personas transexuales, vía administrativa	Se viola el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de sexo en su DNI; al constituir el sexo un elemento dinámico de la identidad.	V1: El sexo constituye un elemento dinámico de la identidad.	V1 ¹ El sexo	V1 ^{1,1} .- El sexo refiere a aquella condición de tipo orgánica que diferencia al macho de la hembra, al hombre de la mujer, referido a las características fisiológicas.	- Diccionario jurídico
	V1 ² La identidad			V1 ^{2,1} .- La Identidad es el conjunto de rasgos propios de un individuo o de una colectividad que los caracterizan frente a los demás.	- Doctrina - Diccionario jurídico	
			<u>ESPECIFICOS</u> - Analizar si es que la prohibición de cambio de sexo en el DNI, vía administrativa, vulnera el derecho de identidad de las personas transexuales; así como sus derechos conexos. -Examinar en qué medida la demora del pronunciamiento judicial en sede constitucional que	V2: Se viola el derecho a la identidad de las personas transexuales en el RENIEC, cuando en vía administrativa se impide el cambio de	V2 ¹ Derecho a la identidad	V2 ^{1,1} .- El derecho a la identidad, implica la protección de la persona en lo que constituye su propio reconocimiento, quien es y cómo es.

	ordena el cambio de sexo, afecta el derecho a la identidad de las personas transexuales. -Analizar el tratamiento normativo, doctrinario y jurisprudencial en el derecho comparado sobre el cambio de sexo en el documento de identidad.		sexo en su DNI.	V2 ² Personas transexuales	V2 ^{2,1.-} La persona transexual adecua su apariencia física y biológica a su realidad psíquica, espiritual y social, mediante una intervención médica para emular al sexo opuesto.	<ul style="list-style-type: none"> - Legislación - Convenios - Doctrina - Derecho comparado
				V2 ³ Vía administrativa V2 ⁴ Cambio de sexo	V2 ^{3,1.-} El cambio de sexo se refiere al proceso en el cual un individuo transexual sustituye su sexo de nacimiento para adecuarlo a su identidad de género.	<ul style="list-style-type: none"> - Legislación - Doctrina - Derecho comparado

APENDICE

APENDICE 01

DEFENSORIA DEL PUEBLO: “Derechos Humanos de las personas LGTBI: Necesidad de una política pública para la igualdad en el Perú”. Informe N° 175, pág. 137

APENDICE 02

Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el expediente N° 0139-2013-PA/TC

APENDICE 03

Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el expediente N° 06040-2015-PA/TC